

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное агентство по образованию
Алтайский государственный технический университет
им. И.И.Ползунова

В.Г. Москалев

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Учебное пособие по курсу
«Защита интеллектуальной собственности»

Рекомендовано Сибирским региональным учебно-методическим центром высшего профессионального образования для межвузовского использования в качестве учебного пособия для студентов машиностроительных специальностей.

Изд-во АлтГТУ
Барнаул 2009

УДК 621.7

Москалев В.Г. Правовые основы интеллектуальной собственности: учеб. пособие /В.Г. Москалев; Алт. гос. техн. ун-т. им. И.И. Ползунова. – Барнаул: Изд-во АлтГТУ, 2009.– 299с.

В учебном пособии изложены основные положения права интеллектуальной собственности как подотрасли гражданского права с учетом норм международных соглашений. Подробно освещаются понятия, признаки и виды основных объектов интеллектуальной собственности, содержание прав их создателей и пользователей. Даны рекомендации по составлению документов заявки на выдачу патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец и основные способы их подачи в Российской Федерации и за рубежом.

Излагаемый материал представлен в наглядной форме – в виде структурных схем, которые в дальнейшем используются в качестве плакатов при чтении курса «Защита интеллектуальной собственности».

Для студентов всех форм обучения машиностроительных специальностей, преподавателей, аспирантов и научно – технических работников. При составлении данного учебного пособия за основу был принят учебник Сергеева А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: 2-е изд..2004г.

Рецензенты: зав. патентным отделом АлтГТУ Коржавина А.Н.,
к.ю.н., кафедра «Права и методики» БГПУ Калашник Н.И.

«Рекомендовано Сибирским региональным учебно-методическим центром высшего профессионального образования для межвузовского использования в качестве учебного пособия для студентов машиностроительных специальностей.»

© Москалев В.Г., 2009

ВВЕДЕНИЕ

Учебное пособие предназначено для изучения права интеллектуальной собственности, которое по принятой классификации является *подотраслью* гражданского права. В Гражданском кодексе РФ (ст. 128) содержится норма, которая относит *интеллектуальную собственность к объектам гражданских прав*.

В системе современного гражданского права РФ в настоящее время *происходит формирование подотрасли*, которая получила название **«Право интеллектуальной собственности»**. Данная подотрасль должна содержать нормы, регулирующие отношения в области создания, использования и передачи прав на результаты интеллектуальной деятельности. Хотя Гражданским кодексом РФ установлена норма, в соответствии с которой признается исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности, тем не менее, многие вопросы правового регулирования отношений в гражданском обороте объектов интеллектуальной собственности требуют законодательного оформления. Поэтому для получения представления о правовом регулировании отношений в данной области приходится анализировать и изучать большое количество специальных законов и подзаконных актов.

Сложившийся на сегодняшний день подход к изучению правового регулирования отношений в процессе создания, использования и передачи прав на объекты интеллектуальной собственности основан в основном на применении норм *патентного и авторского права*, традиционно разделенных *по критерию охраноспособности объектов интеллектуальной собственности*. Однако достижения науки и техники приводят к созданию результатов творческой деятельности, которые не подпадают под критерии охраноспособности, принятые в патентном или авторском праве. Данное обстоятельство ставит перед законодателями задачу создания нормативной базы, обеспечивающей правовую охрану и защиту прав интеллектуальной собственности на ранее неизвестные объекты интеллектуальной деятельности.

Кроме того, анализ международных соглашений в области интеллектуальной собственности свидетельствует о необходимости совершенствования законодательства РФ для достижения определенной унификации в регулировании правоотношений в соответствии с международными нормами. Изучение права интеллектуальной собственности

сти имеет большое значение в подготовке квалифицированных специалистов широкого профиля, способных эффективно применять полученные знания в профессиональной деятельности в области правовой охраны и защиты интеллектуальной собственности в любой сфере экономики страны.

Следует отметить, что намерение России интегрироваться в мировое экономическое сообщество в качестве члена Всемирной торговой организации (ВТО) придает особую актуальность изучению вопросов этой правовой сферы, поскольку членство в ВТО предполагает соблюдение требований ВТО по интеллектуальной собственности.

Предметом изучения курса являются международные и национальные источники права интеллектуальной собственности, объекты и субъекты права интеллектуальной собственности в России, правовое регулирование отношений в области интеллектуальной собственности при создании, использовании и передаче прав на результаты творческой деятельности, организация гражданского оборота объектов интеллектуальной собственности в соответствии с законодательством РФ, оценка имущественных прав, правоприменительная практика в области интеллектуальной собственности.

Любой специалист, становясь в выбранной им сфере профессионалом, – руководитель или научный работник, конструктор, технолог, литератор, музыкант – рано или поздно приходит к необходимости охраны и реализации созданного им **интеллектуального результата**. Чтобы деятельность профессионала была по – настоящему эффективной, ему необходимо обладать хотя бы минимумом сведений, относящихся к области интеллектуальной собственности. В частности, знать:

- что такое интеллектуальная собственность, каков понятийный аппарат ее описания;
- как выявлять объекты интеллектуальной собственности;
- как правильно оформить заявочные материалы на правовую охрану этих объектов, в т. ч. за рубежом;
- как оформляются отношения по использованию этих объектов в Российской Федерации и за рубежом;
- как пользоваться патентной документацией России и других стран.

Целью настоящей работы является оказание помощи студентам, аспирантам, преподавателям машиностроительных специальностей в освоении российского законодательства об охране интеллектуальной собственности и знакомство изобретателей и пользователей

объектов интеллектуальной собственности с системой правового регулирования отношений в этой области.

1. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ И СИСТЕМА ЕЕ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ

1.1. Некоторые понятия и определения

Понятие «*интеллект*» означает ум, рассудок, разум, мыслительные, познавательные способности человека. Соответственно, «интеллектуальный» означает умственный, относящийся к познанию, происходящий из разума или рассудка. *Интеллектуальный продукт* как результат творческой умственной деятельности относится к науке и технике, а также в равной степени этот термин, относится и к художественному творчеству (искусству). Если научно – технические результаты можно определить как знание об объектах природы (материальной деятельности человека в ее различных проявлениях), то искусство – результат создания художником, писателем, музыкантом образов, моделей внутреннего мира человека, его интеллектуального восприятия объектов окружающего мира, других людей.

В обоих случаях продуктом умственной деятельности оказывается знание: в науке – в виде объективного знания о природе; в искусстве как субъективное отражение художником мира, его восприятия.

Интеллектуальная собственность (ИС) – это условное собирательное понятие для обозначения совокупности исключительных прав гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной, и прежде всего, творческой деятельности, относящейся к литературным, художественным и научным произведениям, исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио – и телевизионным передачам (т. е авторские права); научным открытиям, *изобретениям* и другим правам, связанным с различными видами *промышленной собственности* (патентное право).

«*Промышленная собственность*» означает исключительное право на владение и распоряжение творческими результатами научно – технического характера. Понятие промышленная собственность довольно часто путается с недвижимостью в виде заводов, фабрик с их зданиями, станками и т. п., в виде трубопроводов и других транспортных средств, портов и т. п. Отсюда следует, что понятие «промышленная собственность» в праве интеллектуальной собственности *не совпадает с понятием* «промышленная собственность» в значении «собст-

венность в промышленности». Таким образом, объекты «промышленной собственности» (изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки и др.), характеризуются правами на интеллектуальные результаты и *не следует смешивать* это понятие из области права интеллектуальной собственности со сходным по звучанию понятием «собственность в промышленности» в виде движимого и недвижимого имущества, т.е. объектами вещного права.

Авторское право - раздел гражданского права, регулирующий отношения связанные с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства. Автору принадлежит исключительное право на свое произведение, включающее право авторства, право на имя, на неприкосновенность произведения, его опубликование, использование, а также право на вознаграждение за разрешение использовать и использование произведения. Авторское право действует в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти. Авторство, имя автора и неприкосновенность произведения охраняется бессрочно.

Патентное право – составная часть законодательства об интеллектуальной собственности – отрасль законодательства, нормы которой регулируют имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием *изобретений*, полезных моделей и промышленных образцов, устанавливают систему охраны прав по указанным объектам путем выдачи *патента*.

Патент (от латинского Litterae Patentes – «открытая грамота») – документ, удостоверяющий государственное признание технического решения *изобретением* и закрепляющий за лицом, которому он выдан (патентообладателем), исключительное право на изобретение.

Изобретение – новое и обладающее существенным отличием техническое решение задачи в любой области народного хозяйства; устройство, способ, вещество, штамм микроорганизма, культура клетки растений и животных, являющимися новыми, имеющие изобретательский уровень и промышленное применение. Изобретение защищается патентом.

Устройство – деталь, узел или совокупность взаимосвязанных деталей и узлов.

Способ – операция или совокупность взаимосвязанных операций (действий) над материальными объектами и с помощью материальных объектов.

Вещество – искусственно созданная совокупность взаимосвязанных ингредиентов.

Штамм – наследственно однородные культуры микроорганизмов, продуцирующие полезные вещества или используемые непосредственно.

Полезная модель – конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей; в таком качестве могут быть защищены только устройства, конструкции и др. Полезная модель является «малым изобретением».

Промышленный образец – это результат творческой умственной деятельности, выраженный в художественно – конструкторском решении изделия, определяющего его внешний вид.

Товарный знак (знак обслуживания) – обозначение, позволяющее соответственно отличать товары и услуги одних юридических лиц или граждан от однородных товаров и услуг других.

Рационализаторское предложение – техническое, организационное либо управленческое предложение, являющееся новым и полезным для данного предприятия.

Копирайт- знак охраны авторского права предусмотренный Всемирной (Женевской) конвенцией об авторском праве (1952). Проставляется на изданиях, с указанием фамилии автора или названия издательства (иногда того и другого).

Франчайзинг - договор коммерческой концессии (разрешение, уступка), когда одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок и без указания срока право пользования в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, например, на выпуск продукции повышенного спроса, уже имеющий устойчивый спрос на рынке. Так работают многие российские представительства зарубежных фирм (например, Макдональдс).

Франшиза (фр. franchise - льгота) – право на создание коммерческой фирмы, продажу товаров и оказание услуг в порядке коммерческой концессии

Субъект права - физическое или юридическое лицо, наделенное по закону способностью иметь права и принимать на себя юридические обязанности.

1.2. Понятие интеллектуальной собственности

1.2.1. Интеллектуальный продукт как результат умственного труда и совокупность исключительных прав

Результатом интеллектуального творческого труда является *интеллектуальный продукт*, который в определенных случаях представляет собой товар и пользуется рыночным спросом, отражающий как его реальную потребительную стоимость, так и конъюнктурные факторы рынка.

В любом случае – является ли интеллектуальный продукт товаром или не является — у него есть "*собственник*", владелец этого продукта. *Владелец интеллектуальной собственности* может распоряжаться своей собственностью по собственному желанию с учетом имеющихся в обществе ограничений.

Интеллектуальная собственность представляет собой исключительные права физического или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции, работ и услуг, т. е. фирменное наименование, товарный знак и т. п. (см. ГК РФ, ст. 138).

Понятие исключительных прав в праве интеллектуальной собственности используется в соответствии с международными соглашениями (в которых участвует РФ):

- Парижской конвенцией по охране *промышленной собственности* от 20 марта 1883г.;
- Бернской конвенцией об охране *литературных и художественных произведений* от 9 сентября 1886г.;
- Всемирной (Женевской) конвенцией *об авторском праве* от 6 сентября 1952г.;
- Конвенцией, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС) от 14 июля 1967г.

Данными соглашениями *установлено общее правило*, что исключительное право – это право обладателя исключительных прав *разрешать* или *запрещать использование* того или иного результата интеллектуальной деятельности.

Использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, которые являются объектом исключительных прав, может осуществляться только с согласия правообладателя.

Право вообще и гражданское право в частности не регулирует процесс интеллектуальной деятельности, завершающийся созданием новых, творчески самостоятельных результатов в области науки, техники, литературы и искусства. Сам *процесс творчества* остается за пределами действия правовых норм. В лучшем случае право регулирует лишь *создание* организационных, имущественных и иных предпосылок творческого труда. Однако тогда, когда процесс творчества завершается производящим актом, независимо от того, какую объективную форму приобретает его результат (рукопись, чертеж, магнитная лента и т.д.), вступают в действие нормы гражданского права, обеспечивающие его общественное признание, устанавливающие правовой режим соответствующего объекта и охрану прав и законных интересов его творца.

Состав объектов интеллектуальной, собственности определен и раскрывается в пункте VIII ст. 2. Конвенции, учреждающей ВОИС. В ней указывается, что интеллектуальная собственность включает права, относящиеся:

- к литературным, художественным и научным произведениям;*
- исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам;*
- изобретениям во всех областях человеческой деятельности;*
- научным открытиям;*
- промышленным образцам;*
- товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям;*
- защите против недобросовестной конкуренции;*
- а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.*

Приведенный перечень объектов интеллектуальной собственности позволяет выделить их особенности, отличающие их от других объектов гражданского права. Главное отличие объектов интеллектуальной собственности от объектов вещных прав заключается в том, что, являясь результатом интеллектуальной деятельности, они имеют *идеальный, не – вещный характер* и представляют собой блага *нематериальные*. И мелодия, и стихотворение, и способ изготовления некой продукции первоначально находятся, условно говоря, в голове создателя результата интеллектуальной деятельности, в невещной, идеальной форме.

Так, произведение науки, литературы или искусства есть совокупность новых идей, образов, понятий; изобретение, полезная модель и рационализаторское предложение – технические решения задачи; промышленный образец – художественно-конструкторское решение внешнего вида изделия и т. п. И даже будучи выраженным в материальной форме, результат интеллектуальной деятельности отражает материальный мир, но не является им. Например, любясь картиной художника Шишкина «Утро в сосновом бору» мы понимаем, что в Третьяковской галерее в данный момент находятся не три медведя и участок леса, а их идеальные образы. Из идеальности объектов интеллектуальной собственности проистекает их специфическая особенность: они допускают копирование, тиражирование и легко распространяются.

Так, литературное произведение может быть зафиксировано в рукописи, записано на магнитную ленту и т. п.; изобретение может быть выражено в виде чертежа, схемы, модели и т. д. Материальный носитель творческого результата (рукопись, магнитная запись, чертеж и т. п.) выступает в качестве вещи и может передаваться в собственность другим лицам, может быть уничтожен и т. д. Именно эти свойства приводят к массовым нарушениям прав интеллектуальной собственности, и, соответственно, нуждаются в правовом регулировании для обеспечения как охраны, так и защиты прав интеллектуальной собственности.

Использование права владения объектом интеллектуальной собственности означает прежде всего получение реальных или потенциальных *доходов* от копирования (повторения, воспроизведения) объектов. Воспроизведение технического или художественного решения при последующей реализации изделий (копий) образует источник *доходов*, обладающий явными признаками монопольного производства или копирования.

Весь смысл исключительных имущественных прав на ИС заключается в *монополии на потенциальную прибыль*.

Естественно, это право не может быть неограниченным во времени – во всех странах оно ограничено *сроком действия патента, или продолжительностью действия авторского права*.

1.2.2. Составляющие права интеллектуальной собственности

В настоящее время практически никто не ставит под сомнение *двойственную природу авторских и изобретательских прав*. С одной стороны, создателю творческого результата принадлежит исключи-

тельное право на его использование и данное право относится к числу имущественных прав и действительно сходно с правом собственности вообще и, в принципе, может свободно передаваться третьим (другим) лицам на использование результата.

С другой стороны, автор обладает совокупностью личных неимущественных (моральных) прав, таких, как право авторства, право на авторское имя (например, скрипка Страдивари, иконы Андрея Рублева, автомат Калашникова и т.д.), которые не могут отчуждаться от их обладателя в силу самой их природы.

Подводя определенный итог сказанному, можно отметить, что и современное российское законодательство, и международные соглашения понимают под интеллектуальной собственностью *совокупность исключительных прав как личного, так и имущественного характера на результаты интеллектуальной и в первую очередь творческой деятельности, а также на некоторые иные приравненные к ним объекты, конкретный перечень которых устанавливается законодательством соответствующей страны с учетом принятых ею международных обязательств.*

Таким образом, в праве интеллектуальной собственности в соответствии с мировой практикой можно выделить две основные составляющие (рис. 1):

- исключительные имущественные права;**
- личные неимущественные права.**

1.2.3. Виды интеллектуальной собственности

Интеллектуальная собственность состоит из частей (ветвей, рис. 2): промышленной собственности, литературной и художественной собственности. Каждая из этих ветвей ИС регламентируется и описывается своими законами – промышленная собственность* (industrial property) охраняется патентным законодательством, а литературная и художественная собственность – Законом об авторском

* Понятие промышленной собственности раскрывает пункт 2 ст. 1 Парижской конвенции по охране промышленной собственности, относящий к ее объектам 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. Иногда, однако, термин «промышленная собственность» применяется и в более узком смысле, охватывая собой лишь права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы (см. ст. 1 Патентного закона РФ).

праве (copyright) и смежных правах.

Это – первое, самое *примитивное деление*, поскольку и промышленная, и "художественная" собственность достаточно многообразны, и необходимо более детальное их определение и рассмотрение. Кроме того, довольно большое количество объектов промышленной собственности защищается авторским правом, образуя область "промежуточных" объектов интеллектуальной собственности.



Рис. 1. Составляющие права интеллектуальной собственности и их содержание

Права на такие объекты, как деятельность артистов, аудио- и видеозаписи называют *смежными правами*, закрепленными вместе с копирайтом.

Правовые средства защиты от недобросовестной конкуренции также являются одним из объектов промышленной собственности и входят как в национальное, так и в международное законодательство.

Промышленная собственность. Понятие *промышленной собственности* означает исключительное право на владение и распоряжение творческими результатами научно – технического характера.

Традиционными объектами промышленной собственности следует *считать изобретения и полезные модели* как новые технические решения, *промышленные образцы* как дизайнерские решения внешнего вида промышленных товаров, продуктов и др.

Кроме изобретений, полезных моделей и промышленных образцов к объектам промышленной собственности *относятся товарные знаки, знаки обслуживания, наименования места происхождения товара, а также защита от недобросовестной конкуренции* (рис.2).

Отличительной особенностью объектов промышленной собственности является то, что правовая защита этих объектов возможна только в случае их регистрации в специальных государственных ведомствах и получения специального охранного документа – патента или свидетельства.

Литературная и художественная собственность. Авторским правом охраняются произведения науки, литературы, искусства, т. е. монографии, стихи, картины, музыкальные сочинения и т. д. В широком смысле под литературными произведениями понимается информация любого характера (в т. ч. научная), признаваемая авторской, зафиксированная на материальном носителе в виде любых знаков (рис.2).

Произведением, охраняемым авторским правом, признается оригинальный интеллектуальный продукт автора, причем требование оригинальности к содержанию (идее) произведения не предъявляется. Хорошо известны многочисленные произведения литературы и искусства, в которых основное содержание не изменяется, т. е. остаются сюжет, главные мысли. Можно упомянуть хотя бы сюжет «Кармен», к которому обращались и писатели, и композиторы, и постановщики оперы и балета. Не менее красноречиво об этом говорят картины художников, выразивших в своей форме известные библейские сюжеты. Найденная художником, артистом форма выражения сюжета и есть его творческое достижение. Исполнители музыкальных произведений по

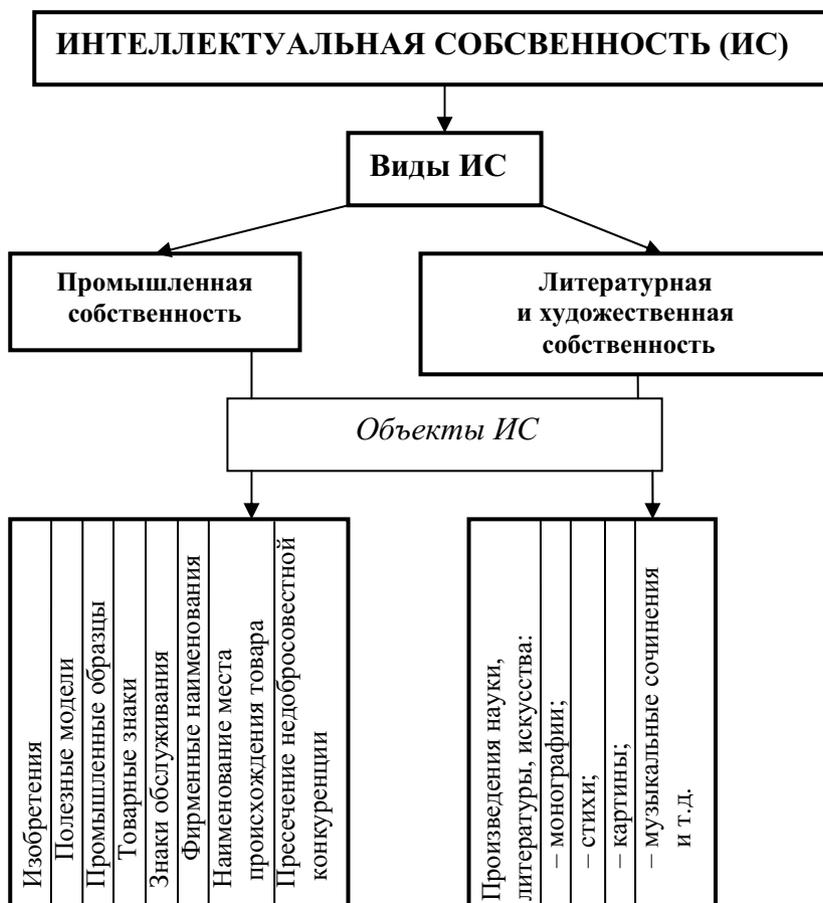


Рис. 2. Виды интеллектуальной собственности

одним и тем же нотам получают свои художественные результаты, окрашенные индивидуальной особенностью игры или пения, теми чувствами, которые вкладывает артист в исполняемые произведения.

Точно так же учебник, излагающий известные знания, имеет личностную, авторскую форму и защищается авторским правом. Даже подборка материалов других авторов, выполненная в виде сборника,

книги для чтения и т. п., дает автору такой подборки известные права и соответствующую охрану.

Безусловно, охрана интеллектуальной собственности с помощью авторского права является наиболее *универсальной* формой защиты в силу того, что авторское право охраняет созданное произведение *целиком – форму изложения и содержание*. Поэтому оно защищает и научное произведение, где форма изложения или форма представления, не меняя сути излагаемых вопросов, практически не играет никакой роли. Здесь авторское право охраняет суть научных результатов, сохраняя их авторство.

Вместе с тем этот принцип рождает такие ситуации, когда возможны попытки присвоения чужих научных результатов за счет изменения формы их представления. Это хорошо известная в научной среде практика научного плагиата.

Авторским правом охраняются и описания запатентованных технических решений, так что *изобретения защищены патентами* по сути технического решения, а *форма изложения*, представления информации об изобретении *защищена авторским правом*.

Для возникновения авторского права обычно не требуется никаких регистраций, не нужно получения специального документа типа патента или свидетельства. Однако *процедура регистрации* используется тогда, когда механизм авторского права используется для охраны объектов, относящихся по своему назначению к промышленным объектам. Это правило действует по некоторым объектам авторского права – топология микросхем, программы для ЭВМ и некоторые другие.

Как уже отмечалось, *авторское право в принципе шире, чем промышленная собственность (патентное право)*, поскольку является более универсальным. Не случайно именно механизм авторского права используется для защиты таких новых объектов промышленной собственности, как интегральные микросхемы. Да и программный продукт, обеспечивающий функционирование ЭВМ и компьютеризованных производственных комплексов, по своей сути тоже надо относить к промышленной собственности, а не к произведениям литературы и искусства, однако и этот вид интеллектуального товара защищается разновидностью авторского права. По всем вопросам защиты подобных объектов интеллектуальной собственности идет оживленная разработка правовых норм в течение последних 20 лет. Это в полной степени относится ко всем случаям "коммерческой информации", т.е. знания, представляющего товар и дающего доход.

Нередко как синоним термина «охрана авторского права» неправильно используется термин «копирайт».

Копирайт – это право получения с помощью интеллектуального продукта дохода, образующегося путем продажи копий творческого достижения либо путем продажи самого права копирования другому лицу.

Копирайт – важнейшее имущественное право в области ИС, обеспечивающее потенциальную материальную основу жизни и (возможно) процветания автора и (или) владельца объекта художественного творчества.

Вместе с тем копирайт не исчерпывает всех прав автора. Авторское право защищает и другие права, в основном неимущественного характера (сохранение имени автора, невозможность правки или изменения произведения без согласия автора (наследника) и т. д.). *Поэтому понятия авторского права и копирайта не синонимичны, не одинаковы.*

1.3. Историческая справка

1.3.1. Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС)

В 1967 г. на дипломатической конференции в Стокгольме была создана ВОИС – *Всемирная организация интеллектуальной собственности* (WIPO – World Intellectual Property Organization), которая вобрала в себя функции секретариата практически всех союзов и организаций по охране интеллектуальной собственности.

Уставом ВОИС является Конвенция*, принятая в 1967 г. в Стокгольме. Целью создания ВОИС явилось придание интеллектуальной собственности экстерриториального, национального характера путем признания единых норм в области ИС, согласования с ними основных норм национальных законодательств.

ВОИС как международная организация включает в себя несколько международных союзов, прежде всего Парижский и Бернский. Эти союзы сохранили свою автономию, свои задачи и свои бюджеты, в

* Конвенция (от лат. convencio – соглашение), вид международного договора (как правило многостороннего).

то время как ВОИС координирует усилия в области ИС в целом. Членство в ВОИС того или иного государства не означает автоматического присоединения к Парижскому или Бернскому союзу. Более того, допускается членство в ВОИС государств, которые не входят ни в один из этих союзов.

Важнейшим видом деятельности ВОИС является оказание помощи развивающимся странам в вопросах интеллектуальной собственности, повышения уважения к этому виду человеческой деятельности. Подобная помощь, называемая «сотрудничеством в целях развития», имеет множество конкретных форм:

– *подготовка кадров для работы с интеллектуальной собственностью;*

– *помощь в создании и функционировании национальных органов и служб в области ИС;*

– *юридические консультации;*

– *помощь в разработке национальных законодательств в области ИС;*

– *содействие инновационной и изобретательской деятельности и т. д. ВОИС уделяет большое внимание патентной информации для развивающихся стран, предоставляет бесплатные копии отчетов о патентном поиске и т. д.*

Управление ВОИС осуществляется в соответствии с конвенцией об ее учреждении (рис. 3).

Верховным органом ВОИС является *Генеральная ассамблея*^{*}, которая рассматривает и утверждает действия и предложения Координационного комитета (в частности утверждает кандидатуру генерального директора ВОИС и бюджет общих расходов союзов, входящих в ВОИС), определяет другие принципиальные вопросы функционирования ВОИС. В Генеральной ассамблее участвуют все государства, являющиеся членами ВОИС или одного из его союзов.

Конференция – это высший орган ВОИС (независимо от союзов). В ней участвуют все государства, входящие в ВОИС. Конференция служит для обмена взглядами по вопросам ИС, итоги которого передаются в союзы, а также принимает двухгодичную программу сотрудничества для развивающихся стран, утверждает бюджет и поправки к конвенции.

^{*} Ассамблея – собрание; в некоторых странах название парламентов или их высших палат, а также *высшего органа ряда международных организаций*

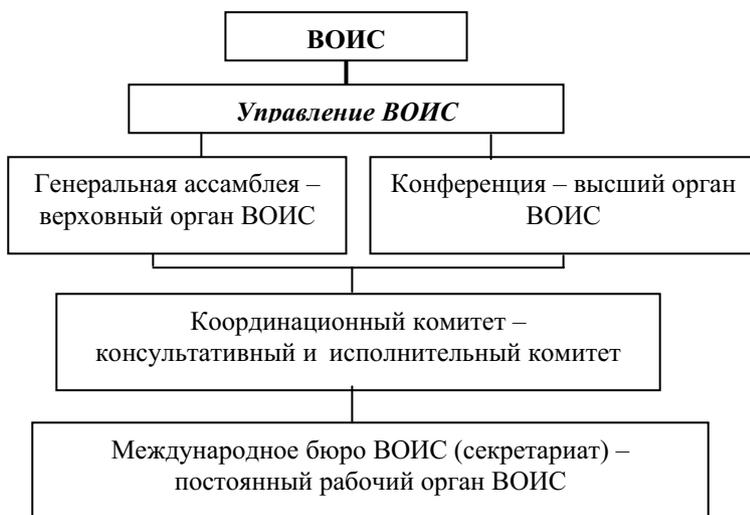


Рис.3. Структура Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС)

Координационный комитет – это консультативный орган по вопросам, представляющим всеобщий интерес, а также исполнительный орган Генеральной ассамблеи и Конференции. Комитет готовит проект повестки дня и все необходимые материалы (проекты программы, бюджета и т. д.) для Генеральной ассамблеи и Конференции. В комитет входят государства – члены ВОИС, являющиеся одновременно членами исполнительных комитетов Парижского или Бернского союзов.

Постоянным рабочим органом ВОИС, а также всех входящих в нее союзов является *Международное бюро ВОИС* (секретариат) во главе с генеральным директором, в котором работает около 300 человек из разных стран в соответствии с принципом равного территориального представительства. Местоположение ВОИС – Женева.

Для вступления в ВОИС государство должно сдать *ратификационную грамоту*. Россия является участником этой организации.

1.3.2. Возникновение и развитие промышленной собственности

Приведенное выше современное толкование интеллектуальной собственности явилось итогом эволюции общественных взглядов на результаты интеллектуальной деятельности, о чем свидетельствуют последние 400 – 500 лет истории.

Формирование промышленной собственности как ветви интеллектуальной собственности началось с XII в., практически одновременно с развитием промышленности, науки, образования.

Так, в Англии в XII – XIV вв. королевской властью давались особые привилегии лицам, создающим новые отрасли производства на базе импортных технологий. Эти привилегии имели вид исключительного права использовать такую технологию на срок, достаточный для ее освоения и окупаемости.

Дарованные временные исключительные права на монопольное владение той или иной технологией, т. е. промышленная собственность, подтверждались *патентом* ("Letters Patent" – "открытая грамота").

В начале XVII в. в той же Англии был принят *Статус о монополиях*, в соответствии с которым единственной формой монополии, легально разрешаемой в государстве, была монополия по патенту со сроком действия до 14 лет.

Конечно, с тех пор понятия и патента, и изобретения серьезно изменились и расширились. Например, стало всеобщим *требование подробного и исчерпывающего описания изобретения, включая формулу изобретения*, определяющую объем прав патентообладателя.

Свой путь эволюции прошел и такой объект промышленной собственности, как *товарный знак*. Зародившись еще в древние времена, товарный знак вначале имел скорее качество *личного клейма* на производимых изделиях – от кирпичей до ювелирных изделий, т. е. как атрибут авторства изделия.

Простое "клеймение", т. е. проставление того или иного знака индивидуализации товара, в т. ч. и его производителя без исключительного права на подобные знаки, вызвало такую волну подделок знаков принадлежности, что потребовалось введение специальных правовых норм.

В Англии соответствующие меры защиты были выработаны к середине прошлого столетия в виде *судебных прецедентов*, общий смысл которых сводился к защите исключительных прав владельца товарного знака. Лицо, владевшее правом на товарный знак, имело это

право в полном объеме, т. е. могло запрещать пользоваться этим знаком кому-либо еще, что получило название запрета на ведение дела под чужим именем.

Подобные процессы преобразования прав на товарный знак в объект промышленной собственности шли и в других странах Европы (Франция, Германия и др.) и США.

Особенно быстро законодательство о товарных знаках развивалось в XX столетии. Здесь можно выделить три основных аспекта:

- *необходимость регистрации знака как основы для получения прав;*

- *закрепление новых способов использования товарных знаков (передача, лицензирование);*

- *признание новых концепций защиты товарных знаков.*

Необходимости регистрации в известной степени противостоят другой принцип получения прав на товарный знак — на основе его использования. Теперь оба этих принципа в большинстве стран имеют одинаковую силу.

Новые способы использования товарного знака подразумевали возможность его передачи (продажи) без одновременной передачи соответствующего бизнеса (производства, обслуживания и т. п.). Такая передача прав в форме лицензии не обязательно (в разных странах по-разному) требует регистрации, но предполагает контроль владельца знака за качеством товаров, на которых ставится передаваемый товарный знак.

Дальнейшее развитие права на товарный знак получили в международных соглашениях, в частности в Парижской конвенции - основном международном договоре о промышленной собственности.

В 1878 г. в Париже состоялся конгресс по охране промышленной собственности, затем в 1883 г. там же прошла конференция, завершившаяся подписанием *Парижской конвенции по охране промышленной собственности*.

Конвенцию подписали 11 государств, затем к ним присоединились многие другие страны, так что в настоящее время число присоединившихся государств превышает 100. СССР присоединился к Парижской конвенции в 1965 г. Российская Федерация присоединилась к Конвенции после распада СССР (в декабре 1994г.)

Парижская конвенция 1883 г. несколько раз пересматривалась и дополнялась. *Основные положения Парижской конвенции* можно свести к четырем группам: первые три касаются материального права, права приоритета и общих правил в области материального права, по-

следняя группа определяет организационные основы союза государств, подписавших Конвенцию.

Важным принципом международной Парижской конвенции является признание за лицами стран, участвующих в Конвенции, таких же прав, как и для граждан собственной страны, – "*принцип национального режима*". Такой же режим предоставляется гражданам всех остальных стран, если они проживают в странах союза или имеют в них промышленное или торговое предприятие.

Не менее важным положением Парижской конвенции является право "*конвенционного приоритета*", означающее, что на основе заявки на право промышленной собственности, зарегистрированной в одной из стран союза, заявитель (или его правопреемник) в течение установленного срока может ходатайствовать об охране этого же изобретения во всех других странах-участницах.

Страны, подписавшие Парижскую конвенцию, образуют ***Парижский союз по охране промышленной собственности***.

Союз имеет три административных органа – ***Ассамблею, Исполнительный комитет и Секретариат***.

Ассамблея включает в себя все страны и является высшим органом союза. Ассамблея собирается один раз в два года и определяет программу, принимает бюджет союза. Ассамблея выбирает *Исполнительный комитет*, в который входит четвертая часть членов союза и который собирается ежегодно. Исполнительный комитет занимается контролем за выполнением принятых Ассамблеей программ и принимает необходимые меры.

Функции *Секретариата* Парижского союза выполняет Международное бюро ВОИС.

Парижский союз имеет свой бюджет, доходная часть которого базируется главным образом на обязательных взносах стран-участниц. Взносы различаются в 200 раз в зависимости от класса страны (всего 7 основных и 3 дополнительных). Каждая страна определяет свой класс самостоятельно, т. е. "*по возможностям*". Россия уплачивает взносы по III классу (256 тыс. швейцарских франков), в котором она соседствует с Китаем, Канадой, Италией и другими странами.

Важным положением Парижской конвенции является возможность заключения для стран – членов союза двусторонних и многосторонних соглашений в форме *договоров*, которые не должны противоречить Парижской конвенции.

Возникновение и развитие промышленной собственности в России.

Эволюция правовой охраны объектов промышленной собственности в России тесно связана с историей страны и происходящими в ней социально – экономическими преобразованиями; уходит своими корнями XVI-XVII века и достаточно *четко делится на три этапа.*

Первый этап – в 1723 г. были установлены Правила для выдачи привилегий на заведение фабрик, которые определяли порядок выдачи патентов.

Первый Патентный закон России (1812 г.) устанавливал порядок выдачи привилегий (на сроки от 3 до 10 лет) на собственные и ввозимые из других стран изобретения. Привилегии выдавались без проверки существования изобретения, при этом проводилась публикация описания изобретения.

Во втором Законе 1833 г. вводилась предварительная экспертиза изобретений, обязательное использование изобретения и, что характерно, запрещалось переуступить привилегию.

Патентный закон был принят в России в 1896 г. (Положение о привилегиях на изобретения и усовершенствования). Новый Закон четко определял изобретения, признаки охраноспособности, подтверждал проверочную экспертизу заявок и т. д. Привилегия (патент) действовала до 15 лет и могла отчуждаться и передаваться по наследству.

Второй этап развития промышленной собственности характеризует советский период истории.

Декретом от 30 июня 1919 года было утверждено новое Положение об изобретениях, в соответствии с которым была ликвидирована патентная система охраны изобретений. Государство получило право на использование любого изобретения в своих интересах, а за изобретателем осталось авторство и право вознаграждения в виде небольшой премии.

Новая экономическая политика не могла оставить в принятом виде сферу промышленной собственности.

В 1924 г. было вновь принято Положение о патентах на изобретения, и патент вновь стал единственной формой охраны изобретательских прав, мог свободно отчуждаться и передаваться третьим лицам по усмотрению патентообладателя, мог передаваться по наследству и т. п., т. е. соответствовал по своему статусу законодательству большинства стран. Одновременно с Патентным законом было приня-

то положение о промышленных образцах (рисунках и моделях), защита которых также осуществлялась патентом.

1931 г. Отказ от новой экономической политики привел к отходу от патентной защиты промышленной собственности, а положение об изобретениях возродило авторские свидетельства как основную форму охраны изобретательских прав.

Образование Российской Федерации как независимого государства привело к тому, что уже в **1992 г. был принят Патентный закон РФ** (ознаменовавший третий этап развития промышленной собственности), а также ряд подзаконных актов, которые хорошо сочетаются с основными международными договорами. Вместе с Гражданским кодексом РФ и судебной практикой они образуют достаточно полноценную систему охраны промышленной собственности России.

1.3.3. Возникновение и развитие системы охраны авторских прав

Несмотря на то, что институт авторства известен с древнейших времен, достаточно стройная и всеобъемлющая система **охраны авторских прав** установилась только к концу XIX столетия.

Первой возникла и была реализована идея *копирайта*, т.е. права на копирование произведения литературы и искусства.

Как и патент на объект промышленной собственности, *копирайт* представлял собой имущественное право, связанное с изготовлением копий книг. Однако вначале "копирайт" понимался не как имущественное право автора книги, а как право книгоиздателя, как защита его рискованного предприятия со стороны недобросовестных конкурентов. Для реализации копирайта выдавались привилегии в виде исключительных прав на производство и распространение печатных копий.

Указанная система привилегий вызывала недовольство самих авторов, оставшихся без прав. В Англии это привело к появлению первого закона о копирайте, известного как **Статут королевы Анны**: "*О поощрении образования путем закрепления за авторами или приобретателями копий печатных книг прав на последние на время, устанавливаемое отныне*". Статут обеспечивал автору книги исключительное право печатать и публиковать ее в течение 14 лет, считая от даты первой публикации.

Потребность в единообразии основных принципов охраны авторских прав привела к заключению в 1886 г. **Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений**, которая была открыта для присоединения других стран.

Цель Бернской конвенции – самому давнему международному соглашению по охране произведений литературы и искусства – охранять настолько эффективно и единообразно, насколько это возможно, права авторов на их литературные и художественные произведения. Страны, присоединившиеся к Конвенции, образуют международный союз для охраны прав авторов.

В основе Бернской конвенции лежат три главных принципа:

– *национальный режим охраны, согласно которому любому произведению, созданному в любой стране – участнице Конвенции, предоставляется такая же охрана, как и собственным произведениям;*

– *национальный режим предоставляется автоматически и не обусловлен какими-либо формальностями – регистрацией, депонированием и т. п.;*

– *предоставление охраны во всех странах Бернского союза не зависит от существования соответствующей охраны или срока ее действия в стране происхождения произведения.*

Бернская конвенция содержит *пояснительный неисчерпывающий перечень охраняемых произведений*. К ним относятся любые оригинальные произведения в области литературы, науки и художественного творчества независимо от способа и формы их выражения. Такой же статус в смысле охраны получают все производимые работы, т. е. те, которые основываются на других, ранее существовавших произведениях. К производным работам относятся переводы, адаптации, музыкальные аранжировки, другие виды переделок произведений.

Охрана авторского права Бернской конвенцией предоставляется не только автору, но и его правопреемникам. Исключительные права включают право на перевод, право на воспроизведение в любой форме или любым способом, право на публичное исполнение своих произведений, право разрешать трансляцию своих произведений любым способом (эфирное вещание, через спутник и т. д.), право на адаптацию, на кинематографическую интерпретацию своего произведения и т. д. Кроме имущественных прав за автором признаются моральные (неимущественные) права" – требовать признания своего авторства и противодействовать всякому изменению или искажению произведения.

Срок охраны произведения по Бернской конвенции составляет время жизни автора и 50 лет после его смерти. Для кинематографических произведений срок охраны составляет 50 лет после первой публичной демонстрации фильма, для фотографий и прикладного искусства – 25 лет после создания произведения. Подобно Парижской конвенции по охране промышленной собственности и в отличие от Всемирной конвенции об авторском праве, страны, присоединившиеся к Бернской конвенции, образуют союз для охраны прав авторов на их литературные и художественные произведения. Как и другие административно-правовые решения, Бернский союз имеет свои органы в виде конференции стран-участниц и бюро (секретариат). Бюро Бернского союза было учреждено по образцу бюро Международного союза по охране промышленной собственности (Парижский союз).

Более универсальный характер, чем Бернская Конвенция, имеет *Всемирная (Женевская) Конвенция об авторском праве 1952г.* (в декабре 1994 г. РФ присоединилась к Конвенции); она более приемлема для стран с различным общественным строем, уровнем экономического развития, традициями и т.д., допускает менее согласованное внутреннее законодательство стран – участниц, т.е. предпочтение отдается вопросам национального права.

В тех немногочисленных случаях, когда Всемирная конвенция устанавливает прямые нормы, они в материальном смысле существенно ниже, чем в Бернской конвенции. Например, минимальный срок охраны имущественных прав определен в границах жизни автора и 25 лет после его смерти. Другим примером может служить право на перевод, которое подлежит обязательной охране во всех странах, присоединившихся к Всемирной конвенции.

Всемирная конвенция не касается прав владельцев фонограмм, не детализирует защиту кино- и телефильмов и т. п., оставляя эти вопросы на усмотрение стран-участниц.

Другим соглашением в области авторского права является договор ВОИС по авторскому праву; принят Дипломатической конференцией 20 декабря 1996 года. Он содержит 25 статей и Преамбулу*.

Договор не связан с другими договорами, кроме Бернской конвенции. Он подтверждает, что:

- авторско-правовая охрана распространяется на форму выра-

* Преамбула – вводная или вступительная часть законодательного или иного правового акта, а также декларации или международного договора

жения, а не на идеи, процессы, методы функционирования или математические концепции как таковые;

– компьютерные программы охраняются как литературные произведения в смысле ст. 2 Бернской конвенции. Такая охрана распространяется на компьютерные программы независимо от способа или формы их выражения;

– компиляции^{*} данных или другой информации в любой форме, которые по подбору и расположению содержания представляют собой результат интеллектуального творчества, охраняются как таковые;

– авторы литературных и художественных произведений пользуются исключительным правом разрешать доведение до всеобщего сведения оригинала и экземпляров своих произведений посредством продажи или иной передачи права собственности;

– авторы компьютерных программ, кинематографических произведений и произведений, воплощенных в фонограммах, пользуются исключительным правом разрешать коммерческий прокат для публики оригиналов или экземпляров своих произведений.

Возникновение и эволюция авторских прав в России

Первые законы, регулирующие авторские отношения, были приняты в России лишь во второй четверти XIX в.

В силу исторических причин книгоиздательское дело в России вплоть до конца XVIII в. считалось государственной монополией.

Первое разрешение на открытие частной типографии было выдано только в 1771 г. одновременно с введением цензуры на иностранную литературу. Общее законодательное разрешение на устройство частных, или, как тогда именовали, «вольных», типографий во всех городах империи было дано лишь Указом от 15 января 1783 г., который, однако, как слишком либеральный был отменен. В 1801 г. новый император Александр I вновь разрешает открывать частные типографии.

Первый авторский закон в России утвержден 22 апреля 1828 г. По данному Закону, касавшемуся лишь литературных произведений,

* Компиляция – составление сочинений на основе чужих исследований или чужих произведений без самостоятельной обработки источников

сочинитель или переводчик книги имел «исключительное право пользоваться всю жизнь свою изданием и продажей оной по своему усмотрению как имуществом благоприобретенным».

В 1830 г. было утверждено новое Положение о правах сочинителей, переводчиков и издателей, которое значительно дополнило Правила 1828 г.

В 1845 и 1848 гг. было признано право на музыкальную и художественную собственность. В 1875 г. срок защиты авторского права был увеличен до 50 лет.

20 марта 1911 г. был принят закон, который назывался «Положение об авторском праве». Он был составлен на основе лучших образцов западноевропейских законодательств того времени. Следует подчеркнуть, что многие правила Закона 1911 г. носили весьма прогрессивный характер. Закон 1911 г. явился значительным шагом в развитии авторского права в России. Хотя он и не уравнивал права российских авторов в полном объеме с правами авторов стран – участниц Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г., к которой Россия не присоединилась. Сразу же после Октябрьской революции Закон об авторском праве 1911 г. был отменен.

Следующий этап развития российского авторского права в советский период связан с действием Основ авторского права 1925 и 1928 гг., а также принятого в их развитие Закона РСФСР «Об авторском праве» от 8 октября 1928 г. Основы авторского права и Закон РСФСР «Об авторском праве» вполне отвечали духу своего времени. Конечно, круг предоставляемых советским авторам прав не шел ни в какое сравнение с правами, которые гарантировались авторам государствами – участниками Бернской конвенции 1886 г.

В 1973 г., когда Советский Союз стал участником Всемирной (Женевской) конвенции об авторском праве 1952 г., в советском законодательстве было впервые закреплено право автора на перевод произведения, до 25 лет возрос срок действия авторского права после смерти автора, расширен круг субъектов авторского права и т.д.

Основы гражданского законодательства 1991 г. исключили свободное использование произведений в кино, на радио и телевидении, а также публичное исполнение опубликованных произведений без согласия их авторов, расширили круг охраняемых произведений, продлили срок действия авторского права до 50 лет после смерти автора, впервые ввели охрану так называемых «смежных» прав.

23 сентября 1992 г. был принят Закон «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных».

3 августа 1993 г. вступил в действие Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах».

1.4. Система источников права интеллектуальной собственности и основные институты права

1.4.1. Законодательство Российской Федерации в области права интеллектуальной собственности

Как уже отмечалось, в соответствии со сложившейся международной практикой право интеллектуальной собственности является исключительным правом правообладателя принимать решение о разрешении или запрещении использования объекта интеллектуальной собственности, а также о способе использования этого объекта.

Право интеллектуальной собственности включает комплекс имущественных прав, которые могут передаваться, в том числе на договорных условиях, а также комплекс личных неимущественных прав, неотъемлемых от личности автора (творца).

Таким образом, комплекс имущественных прав может находиться в гражданском обороте и приносить обладателю этих прав (физическому или юридическому лицу) доход. Поскольку источники доходов являются объектами регулирования отношений различными законодательствами (гражданское, уголовное, налоговое, финансовое, таможенное и т. д.), эти законодательства содержат нормы, которые необходимо учитывать в гражданском обороте объектов интеллектуальной собственности. Следовательно, право интеллектуальной собственности не является чем-то обособленным от других отраслей права, а носит комплексный характер, требующий знания и учета законодательства РФ в целом.

Укажем основные законы РФ, содержащие нормы в области интеллектуальной собственности.

Конституция РФ (КРФ) – основной источник права ИС как основной Закон государства (принята 12.12.1993 г. всенародным голосованием).

Приведем основные нормы Конституции РФ в части прав интеллектуальной собственности.

1. **Об основах права и законотворчества.** В соответствии со ст. 15, п. 1: «Законы и иные правовые акты, принимаемые в РФ, не должны противоречить Конституции РФ».

П. 2: «Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы».

Таким образом, Конституцией РФ установлено преимущество правил международного договора, что позволяет отнести международные соглашения, в которых участвует РФ, к источникам права интеллектуальной собственности.

2. **О разграничении предмета ведения и полномочий РФ и субъектов РФ.** В соответствии со ст. 71, п. «о»: «В ведении Российской Федерации находится правовое регулирование интеллектуальной собственности». Далее, ст. 76, п. 5 установлено, что законы и иные акты субъектов РФ не могут противоречить федеральным законам. В случае противоречия между федеральным законом и иным актом, изданным в РФ, действует федеральный закон.

Необходимо обратить внимание на то, что Конституция РФ установила высокий правовой статус для интеллектуальной собственности, что предъявляет соответствующие требования к нормотворческой деятельности в этой области.

3. **О праве собственности на результаты творчества.** В соответствии со ст. 44, п. 1 Конституции РФ каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества. Интеллектуальная собственность охраняется законом.

В соответствии со ст. 18 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими.

В соответствии со ст. 35 Конституции РФ за гражданином закреплено право иметь имущество в собственности, а ст. 8 гарантирует равную защиту частной, государственной, муниципальной и иных форм собственности.

Таким образом, Конституция РФ в соответствии с нормами международных соглашений (например, ст. 27 Всеобщей декларации прав человека 1948 г.) предоставляет каждому право на свободу творчества, на охрану интеллектуальной собственности законом, а также равную защиту всех форм собственности. Следует обратить внимание на то, что тем самым граждане РФ благодаря перечисленным нормам Конституции РФ в своих правах на творчество соответствуют международному уровню.

Гражданский кодекс РФ (ч.1, ч.2, ч.3). Как уже отмечалось, комплекс имущественных прав интеллектуальной собственности может находиться в гражданском обороте и приносить обладателю этих прав (физическому или юридическому лицу) доход. Соответственно, Гражданский кодекс РФ содержит ряд норм, знание и применение которых необходимо в гражданском обороте объектов интеллектуальной собственности. Многие из этих норм представляют новеллу в российском гражданском праве.

Отметим основные статьи Гражданского кодекса РФ, содержащие нормы в этой области.

Так, в соответствии с п. 1. ст. 2 Основных положений ГК РФ, гражданское законодательство определяет: правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности).

В подразделе 3 «Объекты гражданских прав» в ст. 128 ГК РФ указано, что к объектам гражданских прав относятся: информация; результаты интеллектуальной деятельности, в т. ч. исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

Далее в ст. 132 ГК РФ установлено, что в состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором.

Ст. 138 ГК РФ устанавливает порядок использования интеллектуальной собственности. В соответствии с данной статьей в случае и в порядке, установленных настоящим Кодексом и другими законами, признается исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т. п.).

Необходимо обратить особое внимание, что в соответствии с указанной статьей использование результатов интеллектуальной деятельности может осуществляться только с согласия правообладателя, т. е. тем самым положение международных соглашений об исключительном праве авторов (творцов) закреплено в Гражданском кодексе РФ.

Важное значение в Гражданском кодексе РФ уделено результатам интеллектуальной деятельности при выполнении научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.

Уголовный кодекс РФ. При изучении права интеллектуальной собственности рекомендуется обратить внимание на то, что осознание российскими законодателями роли и значения интеллектуальной собственности привело к появлению норм, регулирующих отношения в области интеллектуальной собственности, в самых различных отраслях права. Так, необходимость усиления ответственности за нарушение прав интеллектуальной собственности нашла свое отражение и в ряде статей Уголовного кодекса РФ. Тем самым законодательством предусмотрена уголовная ответственность за определенные правонарушения, которые относятся уже к преступлениям. Они квалифицируются как преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина, к которым относятся нарушение авторских и смежных прав (ст. 146 УК РФ), нарушение изобретательских и патентных прав (ст. 147 УК РФ), незаконное использование товарного знака (ст. 180).

Поскольку объекты интеллектуальной собственности участвуют в гражданском обороте, в том числе и в предпринимательской деятельности, следует обратить внимание на то, что основанием для привлечения к уголовной ответственности могут стать незаконное предпринимательство (ст. 171), контрабанда (ст. 188), незаконный экспорт технологий (ст. 189), уклонение от уплаты налогов с организаций (ст. 199) и др. Другими словами, нематериальность и идеальность результатов интеллектуальной деятельности не снижает ответственности за правонарушения в области интеллектуальной собственности.

Особое внимание следует обратить на главу 28 УК РФ «Преступления в сфере компьютерной информации», которая определяет так называемые «компьютерные преступления». Важность этой главы связана с тем, что процесс информатизации сделал компьютеры доступными самым широким слоям населения, включая школьников, молодежь и т. д.

Отсутствие у этой группы населения правовых знаний в области интеллектуальной собственности может привести к действиям, нарушающим закон.

Отметим, что нормы, регулирующие отношения в области интеллектуальной собственности, содержатся также в Налоговом кодексе РФ, Таможенном законодательстве РФ, Законе РФ «Об инфор-

мации, информатизации и защите информации», Законе РФ «Об обязательном экземпляре документов», Законе РФ «О СМИ», Законе РФ «Об оценочной деятельности» и др.

Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 г. При изучении данного закона необходимо обратить внимание, что он регулирует две группы отношений: авторское право и смежные с авторскими права.

К авторским правам относятся правоотношения в связи с созданием и использованием произведений литературы, науки и искусства, а также приравненных к ним компьютерных произведений.

К смежным правам относятся правоотношения в связи с созданием и использованием фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещаний.

Давая краткую характеристику закону, следует отметить, что закон имеет монотраслевый характер, является частью гражданского законодательства РФ и соответствует международному уровню авторско-правовой охраны, т. к. в нем учтены нормы Бернской конвенции, ориентирован на рыночные отношения в экономике. Большинство норм закона являются императивными, т.е. прямого применения.

Закон РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» от 23 сентября 1992 г. Следует отметить, что это специальный закон, который регулирует правоотношения в области создания и использования специфических результатов интеллектуальной деятельности – компьютерных произведений.

Интересно, что принятию данного закона предшествовала длительная дискуссия о том, нормы какого права следует применять к компьютерным произведениям – патентного, авторского или какого-нибудь другого.

Спор ученых и юристов завершился в пользу авторско-правовой охраны компьютерных произведений.

После принятия Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» данный закон стал составной частью законодательства об авторском праве.

Рассматривая понятие интеллектуальной собственности, необходимо отметить, что в праве интеллектуальной собственности можно выделить институт правовой охраны, регулирующий отношения, связанные с техническими усовершенствованиями в промышленности. В соответствии с Парижской конвенцией по охране промышленной собственности такие результаты интеллектуальной деятельности принято называть объектами промышленной собственности.

В Российской Федерации принято несколько законов, регулирующих отношения в области промышленной собственности. К ним относится, в частности, **Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г.** устанавливающий правовую охрану изобретений, промышленных образцов на основании охранного документа, именуемого патентом, и полезная модель на основании охранного документа – свидетельство.

Закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23 сентября 1992 г. Данный закон регулирует отношения, связанные с результатами интеллектуальной деятельности, применяемыми для маркировки товаров, работ и услуг. Связано это с тем, что на рынке, в интересах и производителей, и покупателей, необходимо отличать товары одних производителей с присущим им качеством от сходных товаров других производителей и с другим качеством. Маркирование сходных товаров различных товаропроизводителей индивидуальными товарными знаками представляет собой средство добросовестной конкуренции.

Закон РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 23 сентября 1992 г. Изучая данный закон как источник права интеллектуальной собственности, следует обратить внимание, что данный закон является наглядным примером законотворчества применительно к этапу научно-технической революции в конце XX в. Принятие закона было связано с тем, что бурное развитие микроэлектроники и стремление отдельных разработчиков электронных микросхем (чипов) приводило порой к копированию схем без разрешения их разработчиков. Такие действия по сути являются формой недобросовестной конкуренции и требуют правовой охраны интеллектуальной собственности законных правообладателей. Данный закон интересен для изучения еще и тем, что на его примере можно получить представление о механизме действия специальных законов, принимаемых по отдельным объектам интеллектуальной собственности, правовое регулирование которых затруднено нормами действующего законодательства в силу специфичности самих объектов.

Указы Президента РФ. Необходимость оперативного принятия решения по вопросам, требующим в соответствии с Конституцией РФ регулирования на федеральном уровне, привела к принятию целого ряда Указов Президента РФ. В основном эти вопросы относились к результатам интеллектуальной деятельности, создаваемым за счет госбюджета, а также к разработкам военного назначения. Среди таких Указов, имеющих принципиальное значение для правового регулиро-

вания отношений в области интеллектуальной собственности, следует изучить следующие:

– Указ Президента РФ от 14 мая 1998 г. № 556 «О правовой защите результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения»;

– Указ Президента РФ от 22 июля 1998 г. № 863 «О государственной политике по вовлечению в хозяйственный оборот результатов научно-технической деятельности и объектов интеллектуальной собственности в сфере науки и технологий».

Постановления Правительства РФ относятся к актам законодательства подзаконного характера и также содержат нормы, регулирующие отношения в области интеллектуальной собственности.

1.4.2. Основные международные договоры в области правовой охраны интеллектуальной собственности

Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС). Данная Конвенция подписана в Стокгольме 14 июля 1967 г., внесены изменения 28 сентября 1979 г.

При изучении права интеллектуальной собственности следует обратить внимание, что принятие Конвенции позволило создать Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС), объединившую более 110 стран в сообщество, признающее и организующее охрану прав интеллектуальной собственности. Кроме того, данная Конвенция важна тем, что в ее тексте впервые перечислены права, включенные в интеллектуальную собственность, в т. ч. авторские права и права промышленной собственности (см. раздел 1.3.1).

Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. Является основным международным соглашением в современной системе правовой охраны промышленной собственности. Успех Парижской конвенции от 1883 г. и ее актуальность в современных условиях объясняются необходимостью унификации патентного законодательства в разных странах в связи с развитием и расширением торговых и экономических отношений.

Как уже выше отмечалось (см. раздел 1.3.2), все положения конвенции могут быть разделены на четыре основных группы: *национальный режим, право приоритета, общие правила в области мате-*

риального права, правила в области административных, финансовых и организационных вопросов.

Первая группа правил; в соответствии с Конвенцией граждане каждой страны Союза пользуются во всех других странах Союза теми же преимуществами, которые предоставляются соответствующими законами собственным гражданам.

Вторая группа правил; в соответствии с этим правилом заявитель на основании первой правильно оформленной заявки, которая подается в одном из договаривающихся государств, имеет право в течение определенного срока испрашивать охрану в любом другом договаривающемся государстве.

Третья группа правил относится к патентам, товарным знакам, промышленным образцам, фирменным наименованиям, указаниям места происхождения товара:

– *правило независимости патентов (статьи 4 bis; 4 ter; 4 quater);*

– *правило принудительного лицензирования;*

– *условия подачи заявки и регистрации товарных знаков определяются национальным законодательством каждой страны Союза (ст. 6);*

– *промышленные образцы охраняются во всех странах Союза;*

– *фирменное наименование охраняется во всех договаривающихся государствах без обязательной подачи заявки (ст. 8);*

– *каждое договаривающееся государство принимает меры пресечения в случае прямого или косвенного использования ложных указаний о происхождении продуктов (ст. 10).*

Четвертая группа правил Конвенции относится к административной структуре Союза, финансовым и организационным вопросам.

Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений (подписана 9 сентября 1886 г. в Берне).

Следует обратить внимание, что Конвенцией предусмотрен определенный регламент присоединения к ней новых стран. В соответствии с установленной процедурой 9 декабря 1994 г. МИД РФ передало в ВОИС заявление о присоединении к следующим международным соглашениям: Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений в редакции 1971 г.; Всемирной (Женевской) конвенции об авторском праве в редакции 1971 г.; Дополнительным Протоколам 1 и 2 Конвенции 1971 г. об охране интересов

производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их продукции.

По истечении 3-х месяцев, установленных процедурой присоединения, т. е. с 13 марта 1995 г. РФ является участницей указанных Конвенций.

Конвенцией установлен достаточно широкий круг результатов творческой деятельности, который подлежит охране авторским правом. Конвенцией запрещены официально установленные формальности в виде депонирования, регистрации и других мер в качестве условия предоставления правовой охраны; установлены нормы по имущественным и личным неимущественным правам авторов. (см. раздел 1.3.3)

Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве.
Подписана в Женеве 6 сентября 1952 г. (пересмотрена в Париже 24 июля 1971 г.). Документ о присоединении СССР к Конвенции в редакции 1952 г. сдан в ЮНЕСКО 27 февраля 1973 г. РФ участвует в Конвенции как правопреемник СССР.

Следует обратить внимание, что инициатива принятия Конвенции исходила от США, поскольку после Второй мировой войны произошли определенные изменения в мировом сообществе: возросло число лиц без гражданства и беженцев, началось формирование двух различных политических систем и др. По мнению США, для учета этих изменений требовалось принятие нового международного соглашения об авторском праве.

Отметим существенные положения Конвенции:

– *положения в отношении знака охраны авторским правом (копирайта) носят более определенный характер и увязываются с осуществлением эффективной защиты прав;*

– *уточнены сроки охраны;*

– *установлены нормы в отношении права на перевод, а также правила по лицензированию права на перевод;*

– *введены нормы по правам лиц без гражданства и беженцев (приравнены к гражданам государства, в котором проживают).*

Вместе с тем данная Конвенция однозначно определяет отношения с Бернской конвенцией. Согласно статье XVII, «Настоящая Конвенция ни в чем не затрагивает постановлений Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений и принадлежности к Союзу, образованному этой Конвенцией». (см. раздел 1.3.3)

Парижская и Бернская конвенции представляют собой два основных международных договора по охране интеллектуальной собственности.

Существуют и другие соглашения, посвященные отдельным видам интеллектуальной собственности. Кроме упоминавшейся Всемирной конвенции об авторском праве, широко известен договор о патентной кооперации (Patent Cooperation Treaty - PCT), Страсбургское соглашение о международной патентной классификации МПК (International Patent Classification – IPC), Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры, Мадридские соглашения о товарных знаках и др. В области авторского права и смежных прав действует Римская конвенция по охране интересов исполнителей, производителей фонограмм и органов радио- и телевидения, Женевская конвенция 1971г. об охране интересов производителей фонограмм от незаконного их производства, Брюссельская конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники.

1.4.3. Основные институты права интеллектуальной собственности

Как уже неоднократно отмечалось, понятие «интеллектуальная собственность» является обобщающим по отношению к таким используемым в законодательстве и в юридической литературе понятиям, как «литературная и художественная собственность» и «промышленная собственность». Последние обозначают соответственно *авторское право*, действие которого распространяется также на результаты научного творчества («научная собственность»), и *патентное право* вместе с примыкающим к нему законодательством об охране средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг). Однако эти две составляющие *не исчерпывают* всего содержания понятия «интеллектуальная собственность». Существует немало результатов интеллектуальной деятельности, которые пользуются правовой охраной, но вне рамок авторского и патентного права и законодательства о средствах индивидуализации. К ним, в частности, относятся топологии интегральных микросхем, служебная и коммерческая тайна, селекционные достижения и некоторые другие объекты правовой охраны. *Поэтому понятие интеллектуальной собственности шире по объему, чем понятия авторское право и патентное право - вместе взятые.*

С учетом общности ряда объектов интеллектуальной собственности и сложившейся в данной области системы источников права рассматриваемую подотрасль можно подразделить на *четыре относительно самостоятельных института* (рис. 4).

Первым правовым институтом, входящим в систему подотрасли «право интеллектуальной собственности», является *патентное право*. Оно регулирует имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Объединение трех названных объектов интеллектуальной собственности в рамках единого института патентного права объясняется следующими соображениями:

– *во-первых*, изобретения, полезные модели и промышленные образцы обладают значительным сходством по отношению друг к другу, с одной стороны, и существенно отличаются от иных объектов интеллектуальной собственности, с другой. Все они имеют конкретные создателей, права которых признаются и охраняются законом, совпадают друг с другом по ряду признаков и т.д.

– *во-вторых*, их охрана осуществляется посредством единой формы, а именно путем выдачи патента.

– *в-третьих*, правовое регулирование связанных с этими тремя объектами общественных отношений осуществляется в России единым законодательным актом, а именно Патентным законом РФ.

Как и авторское право, патентное право имеет дело с охраной и использованием нематериальных благ, являющихся продуктами интеллектуального творчества. Изобретения, полезные модели, промышленные образцы, как и произведения науки, литературы и искусства, охраняемые авторским правом, представляют собой результаты мыслительной деятельности, идеальные решения тех или иных технических или художественно-конструкторских задач. Лишь впоследствии, в ходе их внедрения они воплощаются в конкретные устройства, механизмы, процессы, вещества и т.п. Наряду со сходством сравниваемые объекты имеют между собой и существенные различия. Если в произведениях науки, литературы и искусства основная ценность и предмет правовой охраны – их художественная форма и язык, которые отражают их оригинальность, то в объектах патентного права ценность представляет само содержание тех решений, которые придуманы изобретателями. Именно они и становятся предметом охраны патентного права. В отличие от формы авторского произведения, которая фактически неповторима и может быть лишь заимствована, решение в виде

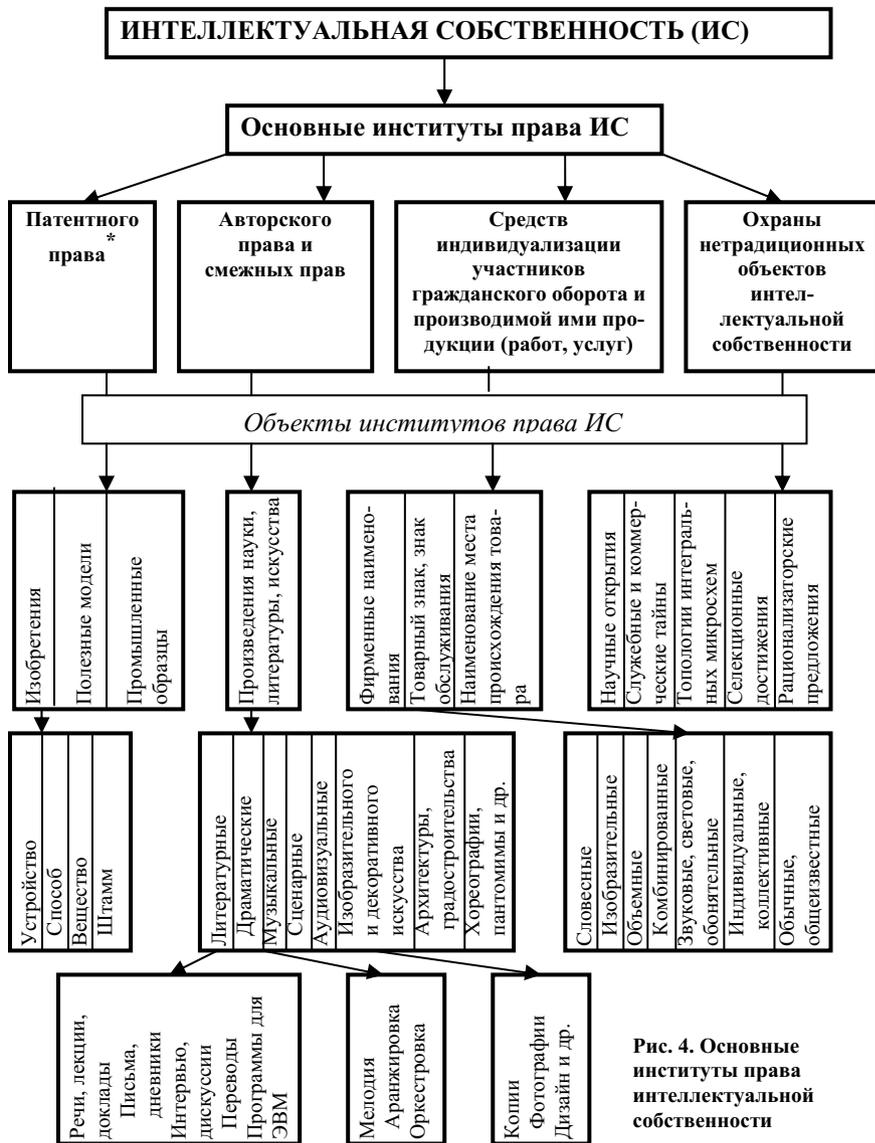


Рис. 4. Основные институты права интеллектуальной собственности

* Патентным правом, как отмечалось выше, охватываются не все объекты промышленной собственности, а только изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

устройства, способа, вещества, штамма или внешнего вида изделия может быть разработано другими лицами совершенно независимо от первого его создателя. В этой связи охрана технических и художественно-конструкторских решений, являющаяся основной функцией патентного права, строится в несколько иных началах и принципах, чем те, которые применяются в сфере авторского права.

Прежде всего, важнейшим отправным началом (*принципом*) патентного права является *признание за патентообладателем исключительного права* на использование запатентованного объекта.

Признание и всемерная охрана патентной монополии не исключают, однако, выполнения патентным правом и функции защиты общественных интересов. Более того, соблюдение разумного баланса интересов патентообладателя, с одной стороны, и интересов общества, с другой, вполне может рассматриваться в качестве *второго исходного начала (принципа)* патентного права. Одним из конкретных его проявлений служит ограничение действия патента определенным сроком, после истечения которого разработка поступает во всеобщее пользование. Кроме того, условием предоставления патентно-правовой охраны той или иной разработке является внесение разработчиком действительного вклада в уровень техники и тем самым обогащение общественных знаний. В общественных интересах закон устанавливает случаи так называемого свободного использования запатентованных разработок. Разовое изготовление лекарств в аптеках по рецептам врача, проведение научного эксперимента и т.д. – эти и некоторые другие изъятия из сферы патентной монополии, продиктованные социальными потребностями, выражают взвешенный баланс интересов патентообладателя и общества.

Следующим *принципом* патентного права является *предоставление охраны лишь тем разработкам, которые в официальном порядке признаны патентоспособными изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами*. Для получения охраны заинтересованное управомоченное лицо должно оформить и подать в Патентное ведомство особую заявку. В этом состоит еще одно существенное различие между патентным и авторским правом. *Авторское право охраняет любые творческие произведения, находящиеся в объективной форме. Для предоставления правовой охраны произведению по российскому законодательству не требуется выполнения каких-либо формальностей*. Напротив, по патентному праву формальности, связанные с официальным признанием патентоспособности разработки, являются обязательным условием охраны. *На государственное признание и охрану своих*

прав могут претендовать только те заявители, которые первыми подали правильно оформленную заявку на выдачу патента.

Наконец, в качестве принципа патентного права может рассматриваться положение, согласно которому законом признаются и охраняются права и интересы не только патентодателей, но и действительных создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Данный принцип находит отражение во многих нормах патентного права. Прежде всего, именно действительным разработчикам предоставляется возможность получить патент и стать патентообладателями. *Названные выше принципы определяют конкретное содержание основных норм патентного права, являются его исходными началами и служат предпосылками его дальнейшего развития. Знание этих принципов помогает лучше понять содержание конкретных патентно-правовых норм, способствует их правильному применению на практике и дает определенные ориентиры для разрешения тех жизненных ситуаций, которые прямо не урегулированы действующим законодательством.*

Вторым правовым институтом необходимо выделить институт *авторского права и смежных прав*. Им регулируются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (*авторское право*), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания (*смежные права*). Объединение в едином институте, который в дальнейшем для краткости будет именоваться просто *авторским правом*, двух указанных групп норм объясняется теснейшей зависимостью возникновения и осуществления смежных прав и прав авторов творческих произведений, а также урегулированностью соответствующих отношений единым законом.

В качестве *основных задач (функций)* авторского права в юридической литературе называют чаще всего две следующие задачи. С *одной стороны*, авторское право должно стимулировать деятельность по созданию произведений науки, литературы и искусства. В этих целях авторское право способствует созданию условий для занятия творческим трудом, обеспечивает правовое признание и охрану достигнутых творческих результатов, закрепление за авторами прав на использование созданных ими произведений и получение доходов и т.д. С *другой стороны*, задачей авторского права считается создание условий для широкого использования произведений в интересах общества. Иными словами, повышение уровня охраны прав авторов ни в коем случае не должно препятствовать использованию их произведений в

целях образования и просвещения или служить помехой в стремлении самой широкой аудитории читателей, зрителей, слушателей знакомиться с ними.

Указанные задачи авторского права тесным образом связаны с его принципами:

– во-первых, *принципом авторского права может и должен считаться принцип **свободы творчества**, который прямо закреплен ст. 44 Конституции РФ;*

– во-вторых, *принципом авторского права является **сочетание личных интересов автора с интересами общества**;*

– в-третьих, *в качестве одного из принципов российского авторского права может быть выдвинуто **положение о неотчуждаемости личных немущественных прав автора**;*

– в-четвертых, *для современного российского авторского права характерен принцип **свободы авторского договора**.*

Третий правовой институт. С развитием товарно-денежных отношений в России все более важным элементом рыночной экономики становятся такие *объекты промышленной 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 для удовлетворения потребностей населения обуславливают объективную потребность в правовом механизме, обеспечивающем должную индивидуализацию предприятий и организаций, а также производимых ими товаров и услуг. Такой правовой механизм представлен особым институтом рассматриваемой подотрасли гражданского права, а именно **институтом правовой охраны средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг).**

Данный правовой институт, как и патентное право, имеет дело с так называемой промышленной собственностью, т.е. с исключительными правами, реализуемыми в сфере производства, торгового обращения, оказания услуг и т.п. Однако обеспечиваемая им охрана интересов обладателей исключительных прав *строится на несколько иных началах и принципах*, нежели охрана прав патентообладателей и изобретателей.

С переходом к рыночной экономике отношение к указанным объектам стало коренным образом меняться. В этих условиях очень важно обеспечить возможность индивидуализации предлагаемых това-

ров и услуг, в чем в равной степени заинтересованы и производители, и потребители. Гарантируя права на выступление в хозяйственном обороте под собственным индивидуальным именем, на обозначение производимых товаров и оказываемых услуг определенными символами или наименованиями и обеспечивая их защиту в случае нарушения, закон создает необходимые предпосылки для реализации указанной возможности.

Таким образом, основной функцией рассматриваемого института интеллектуальной собственности является обеспечение должной индивидуализации производителей и их товаров, работ и услуг. Сам институт состоит, однако, из двух тесно взаимосвязанных, но все же относительно самостоятельных частей, а именно *субинститута средств индивидуализации участников гражданского оборота и субинститута средств индивидуализации продукции, работ и услуг.* Хотя в главном своем назначении указанные средства индивидуализации совпадают, каждое из них играет и свою особую роль в хозяйственном обороте.

Фирменное наименование, являющееся коммерческим именем предпринимателя, неразрывно связано с его деловой репутацией. Фирменное наименование, ставшее популярным у потребителей и пользующееся доверием у деловых партнеров, приносит предпринимателю не только немало дивидендов, но и заслуженное уважение в обществе и признание его заслуг. Поэтому право на фирму должно рассматриваться и как важное личное неимущественное благо.

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. 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 про-

мыслов, продукция которых всегда пользуется большим спросом у потребителей.

Таким образом, *институт средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг) является одной из важных составляющих российского права интеллектуальной собственности.*

Четвертый правовой институт. Помимо традиционных объектов, охраняемых *авторским и патентным правом*, а также *институтом средств индивидуализации* участников гражданского оборота (фирменные наименования, товарные знаки, наименования мест происхождения товаров), *российское право предоставляет охрану селекционным достижениям, топологиям интегральных микросхем, информации, составляющей служебную и коммерческую тайну, и некоторым другим результатам интеллектуальной деятельности.*

При этом отдельные объекты правовой охраны, в частности научные открытия и рационализаторские предложения, являются специфическими для российского права, 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 развитых стран.*

Поэтому, опираясь на отличия рассматриваемых результатов интеллектуальной деятельности от традиционных объектов интеллектуальной собственности, все их можно, условно, отнести к сфере единого правового института, а именно *института охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности.*

Введение особой правовой охраны *служебной и коммерческой тайны* обусловлено необходимостью ограждения законных интересов участников товарного оборота, затрачивающих время, силы и средства на разработку и внедрение передовых технологий и методов ведения бизнеса, которые далеко не всегда могут быть защищены с помощью традиционных форм правовой охраны. Правила добросовестной конкуренции предполагают наличие у других участников оборота возможности самостоятельно добиваться аналогичных результатов, но запрещают вторжение в область чужих технических и коммерческих секретов путем промышленного шпионажа, подкупа и другими недозволенными методами.

Быстрое развитие современной вычислительной техники, основой которой являются интегральные микросхемы (ИМС), обусловило необходимость правовой охраны последних как на уровне струк-

турно-функциональной схемы, так и на уровне топологической схемы. Структурно-функциональная и электрическая схемы ИМС, а также способы изготовления ИМС могут быть защищены в рамках патентного права, поскольку они подпадают под понятие «техническое решение задачи». Что же касается топологических схем ИМС (взаимное расположение элементов), разработка которых требует значительных трудовых затрат, дорогостоящего оборудования и творческих усилий, то они оказались практически беззащитными перед копированием. В результате нарушитель получает возможность изготавливать и поставлять на рынок более дешевые кристаллы, неправомерно получая преимущества в конкурентной борьбе. Невозможность обеспечения эффективной охраны рассматриваемых объектов нормами авторского и патентного права привела к появлению в гражданском праве *особых правил о топологиях интегральных схем*.

Особая правовая *охрана рационализаторских* предложений обусловлена необходимостью стимулировать в рамках конкретных предприятий творческие усилия работников по усовершенствованию применяемой техники и технологии, а также разработке полезных для предприятий предложений организационного и организационно-технического характера.

Таким образом, выделение в праве интеллектуальной собственности *института охраны нетрадиционных результатов интеллектуальной деятельности* имеет под собой достаточно весомые основания.

Итак, подотрасль гражданского права, регулирующая отношения, связанные с интеллектуальной собственностью, представлена четырьмя названными выше самостоятельными институтами, образующими *соответственно: патентное право, авторское право, институт средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг) и институт охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности* (рис. 4).

Вопросы для самоконтроля

1. Интеллектуальная собственность и ее понятие.
2. Понятие «промышленной собственности».
3. Понятие термина «копирайт»
4. Состав объектов интеллектуальной собственности.

5. Отличительная особенность и правовая защита объектов промышленной собственности.
6. Главное отличие объектов интеллектуальной собственности от объектов вещных прав.
7. Искключительный характер права интеллектуальной собственности.
8. Составляющие права интеллектуальной собственности.
9. Виды интеллектуальной собственности.
10. Структура Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС).
11. Этапы развития промышленной собственности в России.
12. История развития авторского права в России.
13. Основные нормативные акты РФ в области права интеллектуальной собственности.
14. Конституция РФ (принята 12.12.1993г.) – основной источник права ИС.
15. Основные статьи Гражданского кодекса РФ в части прав интеллектуальной собственности.
16. Основные международные акты в области правовой охраны интеллектуальной собственности.
17. Парижская конвенция по охране промышленной собственности (1883 г.).
18. Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений (1886 г.).
19. Основные институты права интеллектуальной собственности.
20. Институт патентного права.
21. Институт авторского права и смежных прав.

2. ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

2.1. Общие положения

2.1.1. Система патентования

Охрана промышленной собственности регламентируется *национальными* патентными законами и *международными* соглашениями.

В *патентных законах* предусматривается:

- *порядок подачи и рассмотрения заявок;*
- *осуществление экспертизы заявок;*
- *выдача охранных документов;*
- *порядок рассмотрения патентных споров;*
- *порядок уступки прав;*
- *другие аспекты патентного права.*

Патентное право предусматривает *заявительскую* либо *авторскую* систему патентования (рис.5):

- при *заявительской* системе патент выдается любому первому заявителю на его имя (будь то автор, либо законный приемник автора, либо лицо присвоившее изобретение);

- при *авторской* системе патент может получить лишь автор или его правопреемник.

Кроме того, различают: *явочную, проверочную* (исследовательскую), *отложенную* (отсроченную) и *промежуточную* системы (рис.6).

При *явочной* системе заявка рассматривается только для выяснения:

- *соблюдены ли заявителем формальные требования;*
- *не испрашивает ли заявитель патент на объекты, которые нельзя патентовать;*
- *правильно ли составлено описание и др.*

Преимущество *явочной* системы состоит в том, что заявитель сравнительно быстро получает патент, а общество информацию об изобретении. Однако она имеет и ряд отрицательных сторон: патенты выдаются на «страх и риск» заявителей, определенное число выданных ошибочно патентов аннулируются из-за отсутствия новизны или технической значимости и др. Принята в ряде стран: Азии, Африки, в Бельгии, Италии, Испании и др.

Проверочная (исследовательская) система характеризуется тем, что заявка подвергается исследованию в целях выяснения, имеет ли предполагаемое изобретение новизну и другие признаки. Проверочная

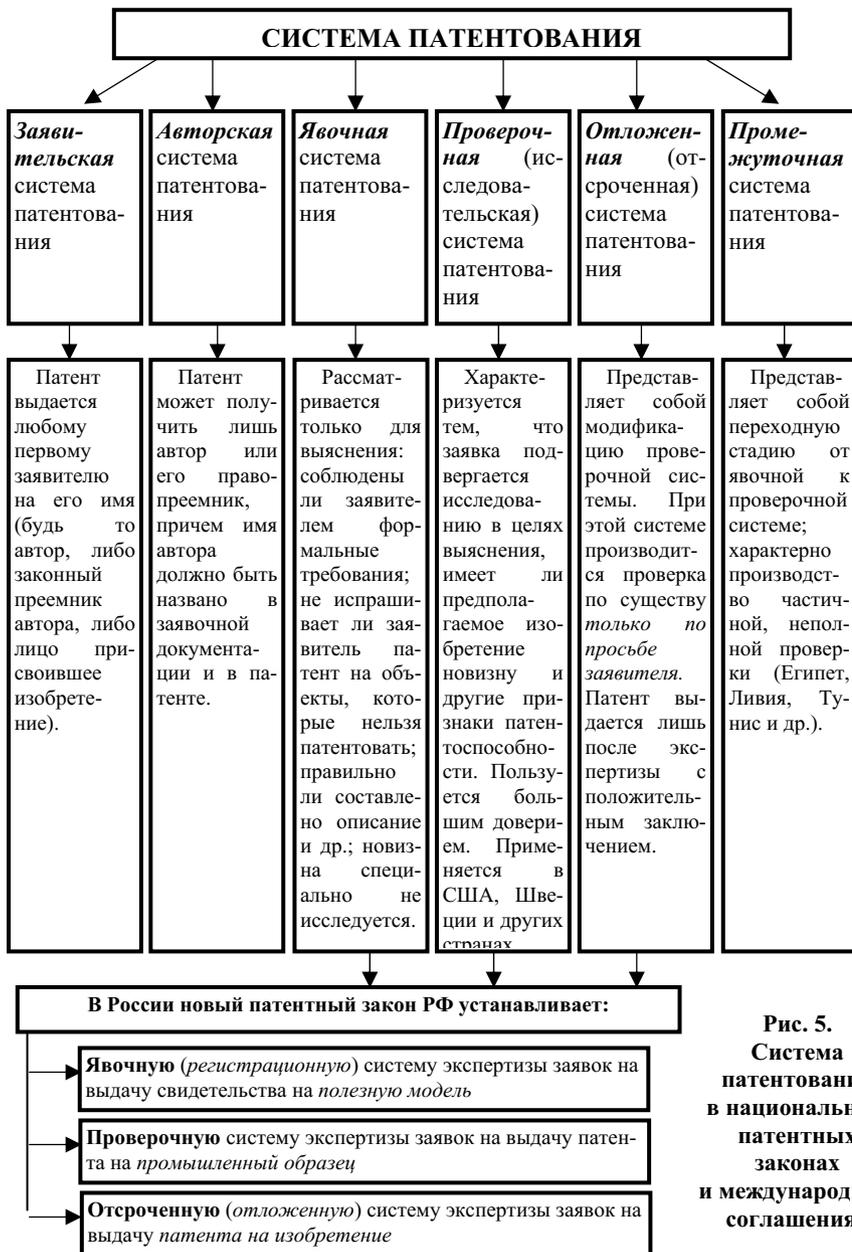


Рис. 5.
Система патентования в национальных патентных законах и международных соглашениях

система избавляет заявителя от дальнейших неоправданных затрат (например, при отсутствии новизны), связанных с обслуживанием патентного производства и последующим аннулированием патента. Патент выданный в стране с *проверочной* системой, пользуется большим доверием, чем патент с *явочной* системой. Проверочная система принята: в Индии, Колумбии, США, Швеции, и других странах.

Отложенная (отсроченная) система представляет собой модификацию проверочной системы. При этой системе производится проверка только по просьбе заявителя. Заявка (обычно не более 18 месяцев спустя после даты ее подачи) подлежит обязательной публикации «выкладке». По выложенной заявке каждый в праве подать обоснованные возражения. С момента публикации заявки изобретение получает временную охрану. *Патент выдается лишь после экспертизы с положительным заключением.* Если просьба об ее проведении не поступает (в Нидерландах, Германии – в течение 7 лет, в Австрии – 5, в России – 3), то право на получение патента утрачивается.

Промежуточная система представляет собой переходную стадию от явочной к проверочной системе. Для нее характерно производство частичной, неполной проверки заявки (Египет, Ливия, Тунис и др.).

В Швейцарии сочетаются две системы выдачи патентов: *проверочная* в отношении изобретений в области производства часов и текстильных изделий и *явочная* в отношении всех других изобретений.

2.1.2. Патентные пошлины

В разных странах различаются как размеры *патентных пошлин*, так и *основания* для их взимания. Пошлины взимаются: за подачу заявки, проведение поиска, за поддержание заявки в силе, проведение экспертизы, выдачи патента, подачу возражения, подачу апелляции и др.

Что касается уплаты пошлины за поддержание уже полученного европейского патента или патента другой страны, то патентовладелец обязан вносить ее в размере и сроки, установленные национальным патентным законодательством.

Взимание пошлин за *подачу заявки* характерно для всех стран. Например, для большинства зарубежных стран, за подачу заявки на одно изобретение взимается 200 долларов США, за проведение экспертизы – 300 долларов и т.д. Так при подаче евразийской заявки уплачивается единая процедурная пошлина (за подачу заявки, поиск, публикацию, и другие процедурные действия) в размере, как правило, 300 долларов США; за проведение экспертизы по существу 800 долларов.

В России, например, в соответствии с Положением о пошлинах за патентование, по состоянию на 2006 г., взимается:

– за подачу заявки на выдачу патента на изобретение – 600 руб. (0,55 МРОТ);

– за проведение экспертизы заявки по существу в размере 900 руб. (0,82 МРОТ);

– годовые пошлины за поддержание в силе патента на изобретение от 300 руб. (0,27 МРОТ) за третий год и 3000 руб. (2,72 МРОТ) за двадцатый;

– за выдачу патента 1200 руб. (1,1 МРОТ)

– за регистрацию лицензионного договора и уступке патента – 600 руб. (0,55 МРОТ).

2.1.3. Срок действия патента

Срок действия патента, принадлежащего патентовладельцу, предусмотрен патентным законодательством.

В разных странах срок действия патентов составляет от 5 до 20 лет. Например, в **России**, Швейцарии, США патент на изобретение выдается сроком на **20** лет, в Шри-Ланке – на **15** лет. В некоторых странах, в пределах общего срока действия патента, можно брать его на меньший срок – **5, 10, 15** лет (Иран, Турция).

Отдельные патентные законы предусматривают возможность *продления срока* действия патента (например, в Австрии и Египте его можно продлять на 5 или 10 лет, в Панаме – на 20 лет).

В большинстве стран этот срок исчисляется со дня подачи заявки (Россия, Бельгия, Великобритания, Германия, Франция, Швеция); в Канаде и США – со дня выдачи патента.

Значительное число патентов утрачивает силу досрочно из-за неуплаты патентных пошлин.

2.1.4. Патентное ведомство РФ

Важнейшим участником патентных отношений в любой развитой стране выступает Патентное ведомство, обеспечивающее формирование и проведение единой государственной политики, в области правовой охраны промышленной собственности (изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, товарных знаков, программ для ЭВМ и др.). В Российской Федерации функции федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности возложены на *Российское агентство по патентам и товарным знакам* (Роспатент).

Главными задачами Роспатента являются:

- совершенствование законодательства об охране интеллектуальной собственности;
- прием и экспертиза заявок на объекты промышленной собственности;
- выдача охранных документов и ведение государственного реестра объектов интеллектуальной собственности;
- регистрация лицензионных договоров;
- организация информационной и издательской деятельности в области охраны промышленной собственности;
- организация подготовки и повышения квалификации патентных работников;
- осуществление международного сотрудничества в области интеллектуальной собственности.

Для осуществления этих функций Роспатент имеет соответствующие основные подведомственные организации (см. рис. 6).

Апелляционная палата Патентного ведомства РФ. Патент в течение срока его действия может быть оспорен или признан недействительным в предусмотренных Законом случаях. В этом случае возражение против выдачи патента должно быть рассмотрено Апелляционной палатой.

Кроме того, в случае несогласия заявителя с решением экспертизы он может после вынесения решения обратиться с иском в Апелляционную палату. При несогласии с ее решением автор имеет право обжаловать ее в Высшей патентной палате.

Высшая патентная палата РФ в соответствии с Патентным законом и законом «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» призвана решать споры между заявителем и Патентным ведомством в том случае, если заявитель не согласен с решением Апелляционной палаты Патентного ведомства. Решения Высшей патентной палаты РФ предполагаются окончательными и обжалованию не подлежат, но ни статус, ни порядок формирования и деятельности Высшей патентной палаты РФ указанные выше Законы не определяют, что не дает палате права принятия окончательного решения по спорам о правомерности выдачи или отказа в выдаче патента на объекты промышленной собственности.

Патентный суд. Неотъемлемой частью патентной системы Российской Федерации должен был стать Патентный суд РФ, призванный выступать в качестве независимой и конечной инстанции по разрешению патентно-правовых споров. В этой связи разрабатываются пред-

ложения по подготовке проекта закона о Патентном суде. Данным проектом предусматривается, что Патентный суд должен решать задачи Высшей патентной палаты в качестве специализированного суда, поскольку Высшая патентная палата не входит в настоящее время в систему судебной власти в РФ и не имеет права принятия окончательного

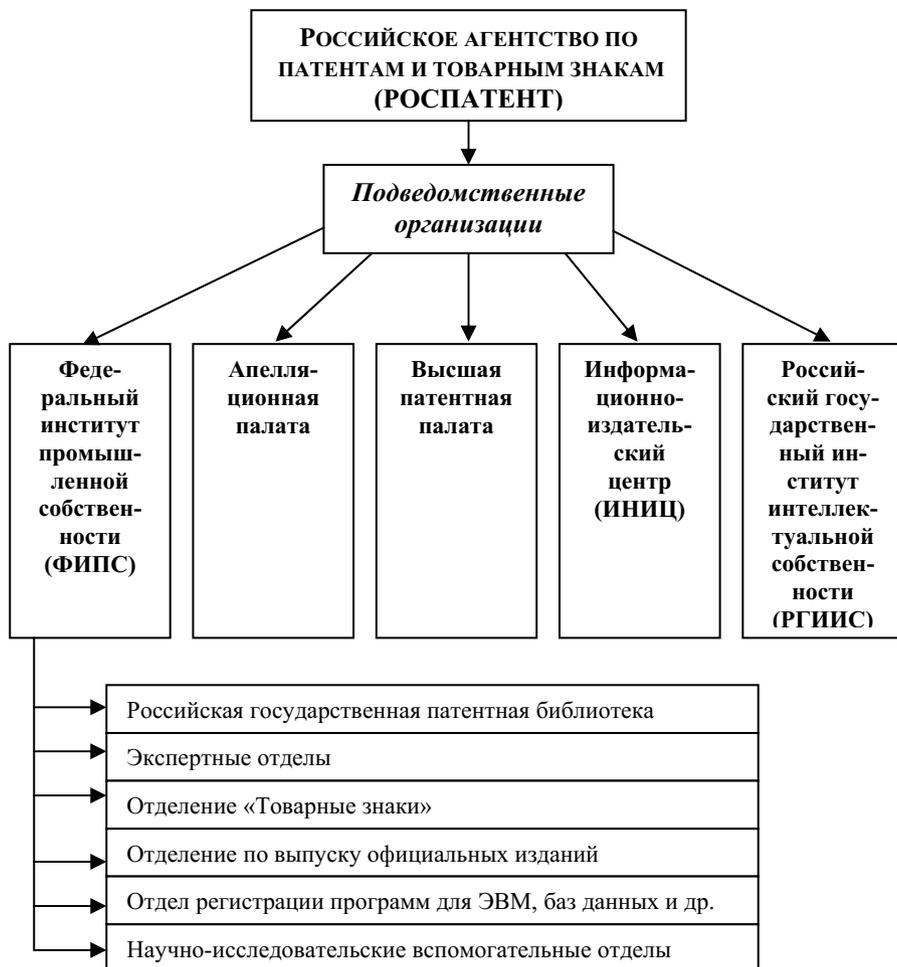


Рис. 6. Структурная схема Патентного ведомства РФ

решения. Однако реализация этого предложения затруднена тем, что принятие закона о Патентном суде потребует внесения изменений в большое количество законодательных актов и кроме того, Патентный суд не предусмотрен действующей Конституцией Российской Федерации.

2.1.5. Некоторые особенности Патентного закона РФ

Патентное право, как уже отмечалось, регулирует имущественные и неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием *изобретений, полезных моделей и промышленных образцов* и к тому же осуществляется в России единым законодательным актом, а именно Патентным законом РФ (рис.7).

Патентный закон РФ и другие законы в области охраны промышленной собственности, а также Патентное ведомство РФ представляют собой реализацию своих обязательств по Парижской Конвенции.

Основным отличием Патентного закона РФ являются:

-система отсроченной экспертизы, которая имеет ряд преимуществ;

-предоставления преимущественного права на изобретения работодателю;

-существенное изменение отношения между автором и патентообладателем, которые существовали ранее в СССР.

Патентный закон РФ относительно невелик по объему и структурно состоит из 8 разделов и 37 статей (рис.7), большинство из которых, в свою очередь, включает несколько самостоятельных норм и подавляющая часть из них является нормами прямого действия.

2.2. Объекты патентного права

В соответствии с Патентным законом РФ, как уже выше отмечалось, объектами патентного права являются: *изобретения, полезные модели, промышленные образцы* (рис.8). Понятия и признаки (условия) патентоспособности указанных объектов промышленной собственности рассматриваются ниже.

2.2.1. Понятие и признаки изобретения

Общие положения

В отличие от ранее действовавшего законодательства Патентный закон РФ от 23. 09. 92 не дает формально-логического определения понятия изобретения, а называет лишь условия его патентоспособности. В соответствии с п. 1 ст. 4 *«изобретению предоставляется пра-*

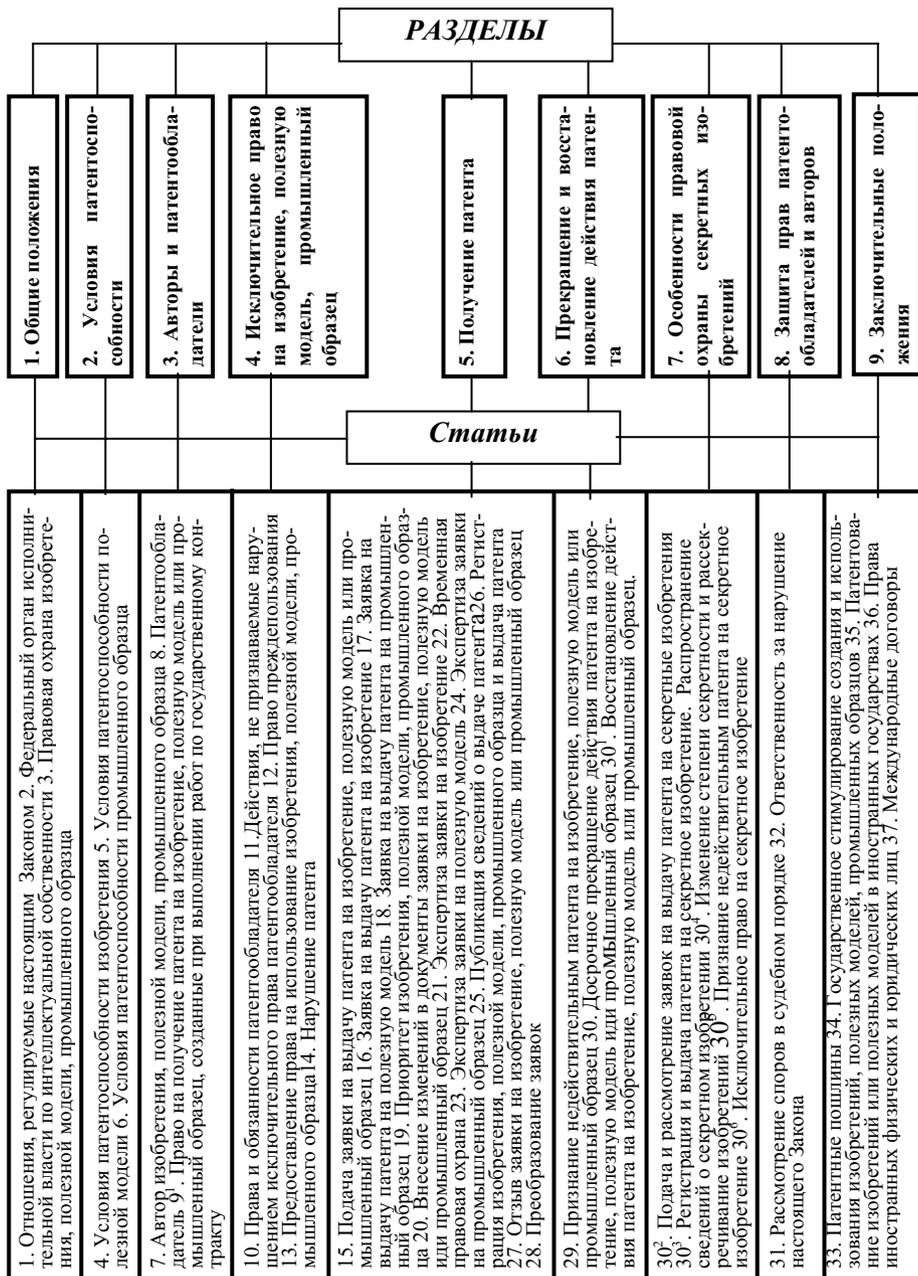


Рис.7. Структура Патентного закона РФ от 23 сентября 1992 г.

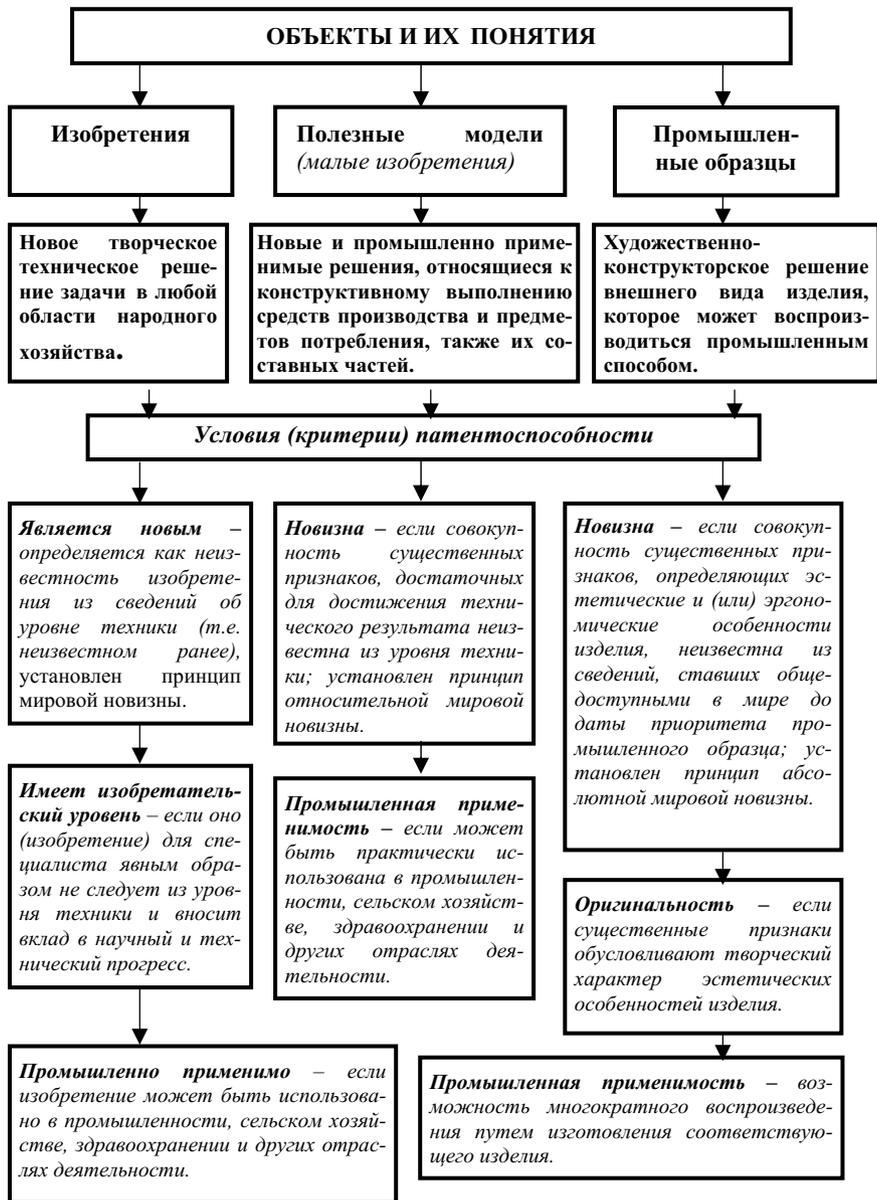


Рис. 8. Объекты патентного права

*вовая охрана, если оно является **новым**, имеет **изобретательский уровень** и **промышленно применимо**».*

Подобный подход заслуживает поддержки как согласующийся с мировой патентной практикой, которая, как правило, акцентирует внимание не на любых признаках объекта охраны, а лишь на тех, наличие которых необходимо для предоставления охраны.

Сказанное позволяет по-новому взглянуть на само понятие изобретения. Опираясь на формулировку ст. 4. Патентного закона РФ, можно сделать вывод, что наряду с изобретениями, которым предоставляется правовая охрана, существуют и такие изобретения, которым в силу тех или иных причин охрана государством не гарантируется. ***Изобретением может считаться всякий достигнутый человеком творческий результат, суть которого состоит в нахождении конкретных технических средств решения задачи, возникшей в сфере практической деятельности.***

С принятием Закона предъявлявшиеся ранее к охраноспособным изобретениям критерии «*существенные отличия*» и «*положительный эффект*» заменены признаками «*изобретательский уровень*» и «*промышленная применимость*». Основной причиной этого послужило вполне оправданное желание сблизить наше понимание изобретения с наиболее распространенной его моделью. Едва ли случайно почти дословное совпадение формулировок ст. 4 Закона с формулировками, содержащимися в патентных законах некоторых европейских стран, а также в ряде международных соглашений, например ст. 52 – 53 Конвенции о выдаче европейских патентов, ст. 201 проекта Договора о гармонизации патентных законов.

Методика анализа, поиска и выявления изобретения

На базе выявленных и патентно-информационных материалов делается отбор новых разработок в изучаемой области.

По отобранному материалу проводится анализ отличительных признаков рассматриваемых способов, устройств или веществ и выбирается или разрабатывается вариант, обладающий наиболее высокими технико-экономическими показателями, имеющий перспективу коммерческой реализации на внутреннем или внешнем рынках.

Из изобретений – *аналогов* выбирается наиболее близкое к предлагаемому, которое в дальнейшем называется *прототипом*, затем производится сравнение предлагаемого варианта с прототипом по общим и отличительным признакам, а также по достигаемому техниче-

скому результату, и делается вывод о его рациональности и охраноспособности.

В ряде случаев на этой стадии патентных исследований выявляется охраноспособный объект и может быть составлена заявка на изобретение.

Ниже приведена общая последовательность выявления изобретения:

- *установить объект изобретения;*
- *охарактеризовать его присущими ему признаками;*
- *установить **аналоги** и выбрать из них прототип;*
- *охарактеризовать прототип его признаками;*
- *отобразить признаки, общие у объекта и прототипа;*
- *отобразить только отличительные признаки, которые присущи выбранному объекту;*
- *установить технический результат, который создает совокупность всех существенных признаков;*
- *составить формулу предполагаемого изобретения.*

Объекты изобретений

В соответствии с п. 2 ст. 4 Патентного закона РФ объектами изобретений могут являться **устройство, способ, вещество**, штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных, а также **применение известного устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению** (рис. 9). Любое решение задачи, заявляемое в качестве изобретения, должно подпадать под один из названных объектов. Это, во-первых, позволяет отграничивать технические решения от нетехнических и, во-вторых, обеспечивает объективную возможность контроля за использованием охраняемых законом изобретений. Четкое разграничение объектов изобретений имеет важное правовое значение, поскольку вид объекта определяет объем прав патентообладателя, влияет на содержание описания изобретения, специфику контрафактных действий и т.п.

К **устройствам** как объектам изобретения относятся конструкции и изделия. Под **устройством** понимается *система расположенных в пространстве элементов, определенным образом взаимодействующих друг с другом*. К устройствам как объектам изобретений относятся всевозможные конструкции и изделия – машины, приборы, механизмы, инструменты, транспортные средства, оборудование, сооружения и т.д. По сравнению с другими видами технических решений

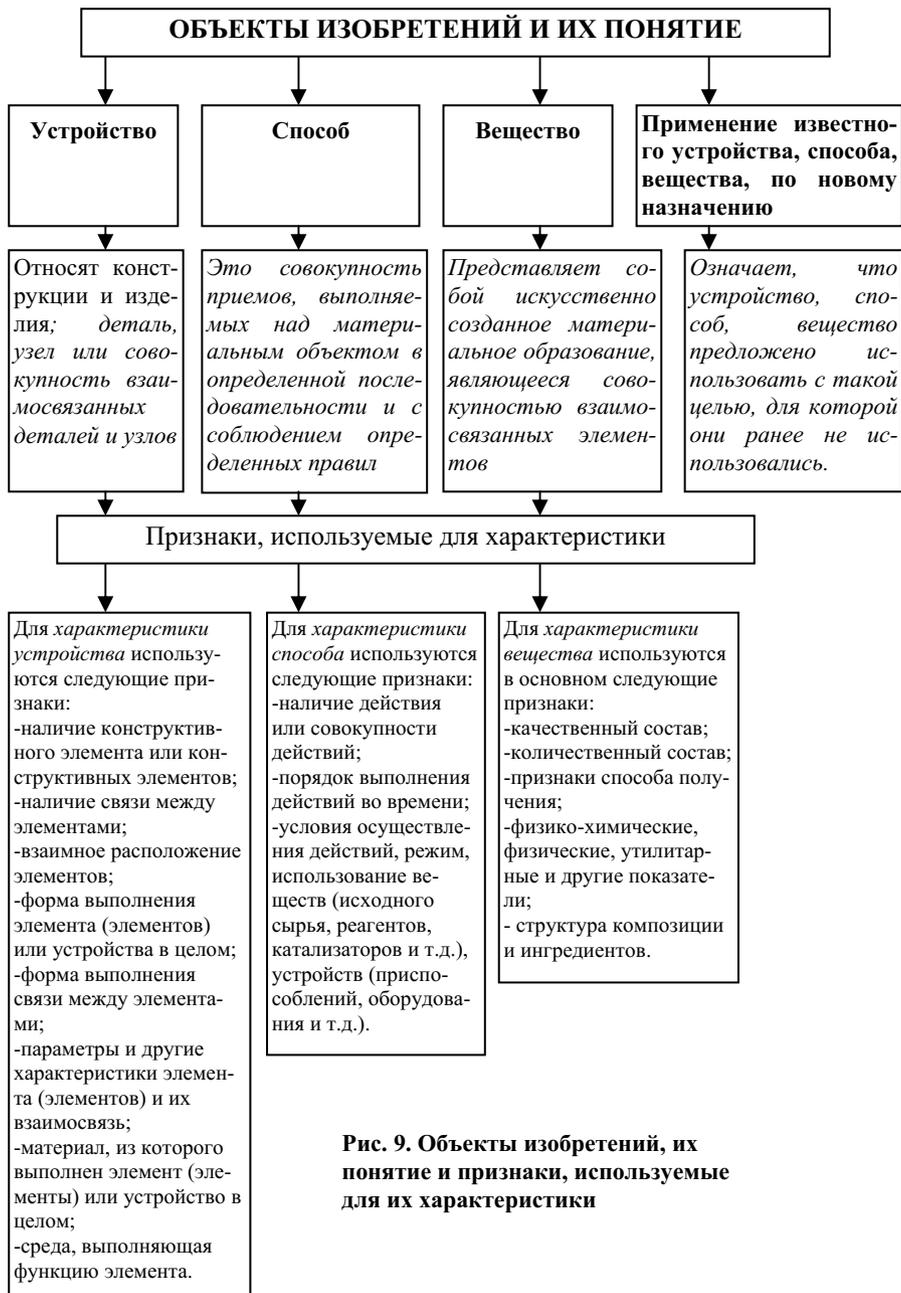


Рис. 9. Объекты изобретений, их понятие и признаки, используемые для их характеристики

изобретения-устройства обеспечивают наиболее действенный контроль за их фактическим использованием, что и определяет их относительную распространенность. Для характеристики устройства используются следующие признаки:

- наличие конструктивного элемента или конструктивных элементов;

- наличие связей между элементами;

- взаимное расположение элементов;

- форма выполнения элемента (элементов) или устройства в целом;

- форма выполнения связи между элементами;

- параметры и другие характеристики элемента (элементов) и их взаимосвязь;

- материал, из которого выполнен элемент (элементы) или устройство в целом;

- среда, выполняющая функцию элемента.

К **способам** как объектам изобретения относятся процессы выполнения действий над материальным объектом с помощью материальных же объектов. *Способ* – это совокупность приемов, выполняемых в определенной последовательности или с соблюдением определенных правил. Как объект изобретения способ характеризуется технологическими средствами – наличием определенного действия или совокупности действий, порядком выполнения таких действий (последовательно, одновременно, в различных сочетаниях и т.п.), условиями осуществления действий, режимом использования веществ (исходного сырья, реагентов, катализаторов и т.д.), устройств (приспособлений, инструментов, оборудования и т.д.), штаммов микроорганизмов и т.д.

Способы как процессы выполнения действий над материальными объектами обычно подразделяются на: способы, направленные на изготовление продуктов (изделий, веществ и т.д.); способы, направленные на изменение состояния предметов материального мира без получения конкретных продуктов (транспортировка, обработка, регулирование и т.д.); способы, в результате которых определяется состояние предметов материального мира (контроль, измерение, диагностика и т.д.). Специфика изобретений-способов, направленных на изготовление продуктов, заключается в том, что действие патента, выданного на такой способ, распространяется и на продукт, изготовленный непосредственно этим способом (п. 2 ст. 10 Патентного закона РФ). Что касается способов третьей группы, то с принятием Закона патенты стали выдаваться также на способы профилактики, диагно-

стики и лечения заболеваний, которые ранее охранялись только авторскими свидетельствами. Для *характеристики способа* используются следующие признаки:

- *наличие действия или совокупности действий;*
- *порядок выполнения действий во времени;*
- *условия осуществления действий, режим, использование веществ (исходного сырья, реагентов, катализаторов и т.д.), устройств (приспособлений, оборудования и т.д.).*

Вещество представляет собой искусственно созданное материальное образование, являющееся совокупностью взаимосвязанных элементов. К веществам как объектам изобретений относятся: индивидуальные химические соединения, к которым также условно отнесены высокомолекулярные соединения и продукты генной инженерии; композиции (составы, смеси); продукты ядерного превращения.

Индивидуальные химические соединения могут заявляться в качестве изобретений тогда, когда установлен их качественный и количественный состав, а также связь между атомами и взаимное их расположение в молекуле, выраженное химической структурной формулой. Для индивидуальных соединений с неустановленной структурой, в частности антибиотиков, а также объектов генной инженерии, необходимо раскрытие их физико-химических и иных характеристик (в том числе признаки способа их получения), позволяющих их идентифицировать.

Для характеристики композиций (сплавы, керамика, смеси любого назначения и т.п.) используются, в частности, такие признаки, как качественный и количественный состав ингредиентов, структура композиции и ингредиентов и т.д. Защита композиций неустановленного состава может быть предоставлена, если определены их физико-химические, физические и утилитарные показатели и признаки способа получения. Для *характеристики вещества* используются в основном следующие признаки:

- *качественный состав;*
- *количественный состав;*
- *признаки способа получения;*
- *физико-химические, физические, утилитарные и другие показатели;*
- *структура композиции и ингредиентов.*

Штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных означает совокупность клеток, имеющих общее происхождение и характеризующихся одинаковыми устойчивыми признаками.

Штаммы составляют основу биотехнологии и применяются в лечебных, профилактических целях, в качестве стимуляторов развития растений, животных и т.д. Создание штаммов предполагает отыскание нужной среды для микроорганизмов, оптимального температурного режима, выявление средств, способствующих их росту и сохранению, и т.д.

Применение известных ранее устройств, способов, веществ, штаммов по новому назначению состоит в том, что известное техническое средство предлагается использовать с иной целью для решения задачи, которая не имела в виду ни автором, ни другими специалистами, когда впервые стали применяться данное устройство, способ, вещество или штамм. Ранее известное средство оказывается способным удовлетворять совсем иную потребность, в связи с чем оно приобретает функцию, существенно отличающуюся от той, которую уже имеет. Изобретение на применение не характеризуется ни конструктивными, ни технологическими, ни качественными (рецептурными) средствами. Его суть заключается в установлении новых свойств уже известных объектов и определении новых областей их использования. Для характеристики изобретений на применение используются краткая характеристика применяемого объекта, достаточная для его идентификации, и указание нового назначения известного объекта. К применению по новому назначению приравнивается первое применение известных веществ (природных и искусственно полученных) для удовлетворения общественной потребности.

Объекты, не признаваемые изобретениями

Наряду с объектами изобретений в Патентном законе РФ содержится перечень творческих результатов, которые не признаются патентоспособными изобретениями (п. 3 ст. 4). К ним относятся:

- научные теории и математические методы;
- *методы организации и управления хозяйством;*
- *условные обозначения, расписания, правила;*
- *методы выполнения хозяйственных операций;*
- *алгоритмы и программы для вычислительных машин;*
- *проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий;*
- *решения, касающиеся только внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей;*
- *топологии интегральных микросхем;*

– сорта растений и породы животных;
– решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Это не означает, что указанные объекты вообще исключаются из сферы правовой охраны. Напротив, большинство из них при соответствии их установленным в законе критериям охраняется правом, однако не в качестве изобретений, а как иные объекты интеллектуальной собственности.

Особо следует остановиться на решениях, которым не предоставляется правовая охрана ввиду их *противоречия общественным интересам, принципам гуманности и морали*. В отличие от других объектов, не признаваемых изобретениями, указанные решения соответствуют всем критериям патентоспособности, но не охраняются в силу прямого указания закона.

Что касается изобретений, признаваемых в установленном порядке секретными, то они пользуются правовой охраной. Однако условия предоставления этой охраны, ее объем и порядок обращения с секретными изобретениями в соответствии с п. 5 ст. 3 Патентного закона РФ будут определены специальным законодательством.

Условия (критерии) патентоспособности

Новизна. Понятие уровня техники. Новизна изобретения как первое и непереносимое условие его патентоспособности всегда была характерным признаком изобретений и в России, и за рубежом.

В Патентном законе РФ новизна определяется как *неизвестность изобретения из сведений об уровне техники. Далее раскрывается само понятие «уровень техники»*: сведения об уровне техники включают любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. Данная формулировка позволяет акцентировать внимание на четырех моментах:

– *во-первых*, при исследовании новизны заявленного решения используются лишь *общедоступные* сведения;

– *во-вторых*, в уровень техники включаются *любые сведения, раскрывающие сущность изобретения*, независимо от того, в какой форме (устной, письменной, официальной, неофициальной и т.д.) они стали доступными публике;

– *в-третьих*, речь идет о сведениях, ставших общедоступными *не только в России, но и в зарубежных странах*. Иными словами, новизна изобретения должна носить абсолютный мировой характер;

– *в-четвертых*, при определении новизны могут использоваться только те сведения, *которые стали общедоступными до даты приоритета изобретения.*

При определении уровня техники используются удовлетворяющие условию общедоступности сведения, представленные, в частности, в следующих источниках информации:

– опубликованные описания к охраняемым документам, опубликованные заявки на изобретения – с указанной на них даты опубликования;

– российские издания – с даты подписания в печать;

– депонированные рукописи статей, обзоров, монографий и других материалов – с даты депонирования;

– отчеты о научно-исследовательских работах, пояснительные записки к опытно-конструкторским работам и другая конструкторская, технологическая и проектная документация, находящаяся в органах научно-технической информации, – с даты поступления в эти органы;

– нормативно-техническая документация (ГОСТ, ТУ и т.д.) – с даты регистрации ее в уполномоченных на то органах;

– материалы диссертаций и авторефераты диссертаций, изданные на правах рукописи, – с даты поступления в библиотеку;

– принятые на конкурс работы – с даты выкладки их для ознакомления, подтвержденной документами, относящимися к проведению конкурса;

– визуально воспринимаемые источники информации (плакаты, проспекты, чертежи, схемы, фотоснимки, модели, изделия и т.п.) – с даты, когда стало возможным их обозрение при наличии подтверждающих официальными документами;

– экспонаты, помещенные на выставке, – с даты начала их показа, подтвержденной официальным документом;

– устные доклады, лекции, выступления – с даты, когда был сделан доклад, прочитана лекция, состоялось выступление, если они зафиксированы аппаратами звукозаписи или стенографически;

– сведения о техническом средстве, ставшие известными в результате его использования в производственном процессе, в изготовляемой или эксплуатируемой продукции.

Как видим, при проведении патентной экспертизы заявке могут быть противопоставлены либо такие сведения об изобретении, которые почерпнуты из открыто опубликованных источников, либо сведения об открытом применении изобретения. Из этого правила есть, однако, исключение, прямо указанное в Законе. При исследовании но-

визны изобретения в сведения об уровне техники входят также ранее поданные неопубликованные заявки на изобретения и полезные модели других авторов, а также запатентованные в РФ изобретения и полезные модели (с даты их приоритета). Совершенно очевидно, что эти заявки не могут относиться к общедоступным сведениям. Однако едва ли нужно доказывать необходимость их учета при исследовании новизны изобретения. Патентное право не допускает выдачи двух патентов на тождественные изобретения, патент выдается лишь по заявке, обладающей приоритетом. Поэтому Закон подчеркивает, что сведения о ранее поданных заявках и запатентованных объектах учитываются, но исключительно при определении новизны изобретения. При оценке изобретательского уровня они во внимание не принимаются.

Приоритет изобретения. Новизна изобретения устанавливается по отношению к уровню техники, который определяется на *дату приоритета изобретения*. По общему правилу, приоритет изобретения устанавливается по дате поступления в Патентное ведомство заявки, содержащей заявление о выдаче патента, описание, формулу и чертежи, если в описании на них имеется ссылка (п. 1 ст. 19 Патентного закона РФ). Как видим, для закрепления приоритета заявитель может подать в Патентное ведомство заявку, в которой отсутствует ряд требуемых по закону документов. Это новое положение в российском патентном законодательстве, призванное упростить и ускорить процедуру закрепления приоритета.

Как известно, в соответствии со ст. 20 Патентного закона РФ заявитель имеет право в течение двух месяцев, а при условии уплаты пошлины – и за пределами этого срока, но не позднее вынесения решения по результатам экспертизы заявки по существу внести в ее материалы исправления и уточнения, в том числе дополнить ее новыми материалами без изменения сущности заявленного изобретения. Заявителю предоставляется возможность оформить такие дополнительные материалы в качестве самостоятельной заявки. Для этого самостоятельная заявка, во-первых, должна быть подана до истечения трехмесячного срока с даты получения заявителем уведомления Патентного ведомства о невозможности принятия во внимание дополнительных материалов в связи с признанием их изменяющими сущность заявленного решения, а во-вторых, поданные ранее дополнительные материалы должны полностью раскрывать сущность изобретения, на которое оформлена самостоятельная заявка.

Приоритет изобретения по выделенной заявке устанавливается по дате поступления в Патентное ведомство первоначаль-

ной заявки, если выделенная заявка поступила до принятия по первоначальной заявке решения об отказе в выдаче патента, возможности обжалования которого исчерпаны, а в случае выдачи по указанной заявке патента — до даты регистрации изобретения в государственном реестре (п. 5 ст. 19 Патентного закона РФ).

Необходимость выделения одной заявки из другой возникает тогда, когда первоначальная заявка подана с нарушением требования единства изобретения (п. 1 ст. 16 Патентного закона РФ). Заявитель может и по собственной инициативе выделить из первоначальных материалов заявки другую заявку, если, по его мнению, в них содержится несколько изобретений, которые могут быть запатентованы самостоятельно. Приоритет первоначальной заявки сохраняется, если выделенная заявка представлена без изменения сущности изобретения по сравнению с содержанием первоначальной заявки. В противном случае, а также при подаче выделенной заявки после истечения указанных выше сроков приоритет по выделенной заявке устанавливается по дате ее поступления в Патентное ведомство.

Однако если в процессе экспертизы установлено, что идентичные изобретения имеют одну и ту же дату приоритета, т.е. поступили в Патентное ведомство в один день, то патент может быть выдан по заявке, по которой доказана более ранняя дата ее отправки в Патентное ведомство, а при совпадении этих дат – по заявке, имеющей более ранний регистрационный номер Патентного ведомства. Заявителям предоставляется возможность по соглашению между собой изменить указанные правила либо, объединив свои заявки, получить патент на имя обоих заявителей.

Льгота по новизне. Рассмотрение вопроса о новизне изобретения будет неполным, если не коснуться проблемы так называемой *льготы по новизне*. В соответствии с п. 1 ст. 5 Патентного закона РФ не признается обстоятельством, препятствующим признанию патентоспособности изобретения, такое раскрытие информации, относящейся к изобретению, автором, заявителем или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, при котором сведения о сущности изобретения стали общедоступными, если заявка на изобретение подана в Патентное ведомство не позднее шести месяцев с даты раскрытия информации.

Отныне данная льгота предоставляется заявителю:

– во-первых, в течение шестимесячного срока;

– во-вторых, независимо от формы раскрытия информации о сущности изобретения (путем публикации, устного сообщения, открытого показа и т.п.);

– в-третьих, в случае раскрытия информации, относящейся к изобретению, как самим заявителем, так и любым другим лицом, получившим от него или от автора прямо или косвенно эту информацию.

В случае, когда информация об изобретении раскрыта не самим заявителем, а третьим лицом, заявитель должен доказать, что либо он сам разрешил обнародовать эту информацию, либо опубликование произошло без его ведома, но информация получена от него либо от автора изобретения.

Подобное изменение правил о льготном периоде представляется весьма своевременным и оправданным. Переход к патентной форме охраны изобретений требует предоставления изобретателям реальной возможности проверки таких качеств изобретения, как его конкурентоспособность, возможность быстрого промышленного освоения, стоимость его внедрения, способность к коммерческой реализации и т.д. Чтобы сделать это в спокойной обстановке и без опасений утратить патентоспособность, заявителю должен быть предоставлен достаточный срок, в течение которого он мог бы проверить наличие у изобретения подобных качеств. Следует отметить, что закрепленные Патентным законом РФ правила о льготном сроке полностью согласуются с предложениями о гармонизации правил о новизне, содержащимися в проекте Договора о гармонизации патентных законов.

Изобретательский уровень. Вторым критерием патентоспособности изобретения является *изобретательский уровень*. Он заменил собой признак «*существенные отличия*», которым оперировало ранее действовавшее в СССР законодательство; *при разграничении изобретений и полезных моделей выполняет* ныне признак «изобретательский уровень».

Необходимость особого критерия, позволяющего признавать патентоспособными изобретениями лишь такие разработки, которые *вносят вклад в научный и технический прогресс*, почти никем из специалистов не ставится под сомнение. На первый взгляд, эту функцию может выполнять *признак новизны*, который обычно выражает творческое начало. Однако совершенно очевидно, что далеко не всякое решение, которое с полным основанием должно быть признано *новым*, может считаться и *вносящим вклад в уровень техники*. Например, обладая некими доступными знаниями в той или иной области техники,

любой средний специалист легко может составить большое количество комбинаций известных средств, каждая из которых будет новой, но едва ли в большинстве случаев это будет означать выход за уже известное науке и технике. Поэтому в патентных законах подавляющего большинства стран присутствует, хотя и под разными названиями (*изобретательский уровень, неочевидность, изобретательская деятельность, изобретательский шаг, существенные отличия*), критерий, с помощью которого охраноспособное изобретение отграничивается от обычных инженерных разработок или объектов, к которым не предъявляются подобные требования.

В соответствии с п. 1 ст. 4 Патентного закона РФ *изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники*. Как видим, уровень техники служит исходной базой для определения не только новизны разработки, но и ее изобретательского уровня. Безусловно, это свидетельствует о близости этих критериев, однако отнюдь не означает их совпадения.

Определение *новизны изобретения* производится путем сравнения совокупности его существенных признаков с признаками, известными из уровня техники объектов того же назначения. Иными словами, при анализе уровня техники во время проверки новизны заявленного изобретения выявляются *аналоги изобретения*. Сравнение производится с каждым из аналогов в отдельности. Изобретение не признается соответствующим условию новизны только в том случае, если в уровне техники выявлено средство, которому присущи признаки, идентичные всем признакам, содержащимся в предложенной заявителем формуле изобретения, включая характеристику назначения. При определении новизны изобретения не допускается приведение нескольких источников информации для доказательства известности совокупности признаков изобретения.

Проверка *изобретательского уровня* проводится в отношении изобретения, охарактеризованного в независимом пункте формулы, и включает:

- *определение наиболее близкого аналога;*
- *выявление признаков, которыми отличается заявленное изобретение от наиболее близкого аналога;*
- *выявление из уровня техники решений, имеющих признаки, совпадающие с отличительными признаками рассматриваемого изобретения.*

*Изобретение признается соответствующим условию **изобретательского уровня**, если не выявлены решения, имеющие признаки,*

совпадающие с его отличительными признаками, или такие решения выявлены, но не подтверждена известность влияния отличительных признаков на указанный заявителем технический результат. Важно подчеркнуть, что известность влияния отличительных признаков заявленного изобретения на технический результат может быть подтверждена как одним, так и несколькими источниками информации.

При этом во внимание принимаются *только общедоступные сведения.* Поданные неотозванные заявки на изобретения и полезные модели, а также запатентованные в России изобретения и полезные модели, если сведения о них не опубликованы, в уровень техники при исследовании изобретательского уровня не включаются.

Изобретательский уровень, как и новизна, устанавливается *на дату приоритета.* Сведения, которые стали общедоступными после даты подачи заявки, в расчет не принимаются, хотя бы с их появлением предложенное решение задачи и стало очевидным. Предоставляемая заявителю шестимесячная льгота по новизне в равной мере применяется и при определении изобретательского уровня.

При анализе существа критерия *«изобретательский уровень»* первостепенное значение имеет трактовка понятий *«специалист»* и *«очевидность»*, через которые он определяется. Определения понятия *«специалист»* ни Патентный закон РФ, ни дополняющие его подзаконные акты не дают. Опираясь на опыт тех стран, в патентных законах которых используется эта условная фигура, можно сделать вывод, что под таким *специалистом* подразумевается *лицо, обладающее доступными средними знаниями в той области, в которой он работает и к которой относится заявленное изобретение.* Очевидно, что в современных условиях нельзя быть специалистом во всех областях знания, «специалистом вообще». Поэтому при проведении экспертизы изобретательский уровень должен проверяться по всем общедоступным источникам информации, однако в пределах той области знаний, к которой относится заявленное изобретение.

Куда более понятной и простой представляется раскрытие понятия очевидности в Директиве по проведению экспертизы в Европейском патентном ведомстве. *Очевидное – это значит не выходящее за пределы нормального прогресса в технологии, а само собой разумеющееся или же логически вытекающее из уровня техники, а также не предполагающее использование изобретательского таланта, который выходил бы за пределы предполагаемого уровня специалиста в определенной области техники.* Следовательно, все, что прямо и логически вытекает из уровня техники, считается очевидным. Кроме того, оче-

видным является то, что не требует проявлений знаний и умения, превышающих способности в определенной области.

В российском законодательстве, как и в законодательстве ряда других стран, использующих аналогичный критерий патентоспособности, закреплен *примерный перечень (свод) негативных и позитивных правил определения изобретательского уровня*. Так, согласно п. 19.5.3 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение не соответствуют условию изобретательского уровня, предписывающие в частности, следующие преобразования:

- дополнение известного средства какой-либо известной частью (частями), присоединяемой к нему по известным правилам, для достижения технического результата, в отношении которого установлено влияние именно таких дополнений;

- исключение какой-либо части средства (элемента, действия) с одновременным исключением обусловленной ее наличием функции и достижения при этом обычного для такого исключения результата (упрощение, уменьшение массы, габаритов, материалоемкости и т.п.);

- увеличение количества однотипных элементов, действий для усиления технического результата, обусловленного наличием в средстве именно таких элементов, действий и т.д.

Напротив, требованию изобретательского уровня соответствуют, в частности:

- способ получения нового индивидуального соединения с установленной структурой, основанный на новой для данного класса или группы соединений реакции;

- композиция, состоящая, по крайней мере, из двух известных ингредиентов, обеспечивающая синергетический эффект, и т.д.

Изобретение не рассматривается как не соответствующее изобретательскому уровню из-за его кажущейся простоты и раскрытия в материалах заявки механизма достижения творческого результата, если такое раскрытие стало известно не из уровня техники, а только из материалов заявки.

Промышленная применимость. Третьим критерием патентоспособности изобретения является *промышленная применимость*. Согласно п. 1 ст. 4 Патентного закона РФ *изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности*. Основная роль требования промышленной применимости заключается в проверке возможности реализации заявленного решения в виде конкретного материального средства, а также в выяс-

нении того, действительно ли с помощью данного изобретения достигается декларируемый заявителем результат. Промышленная применимость означает лишь принципиальную возможность использования изобретения в одной из отраслей деятельности, однако отнюдь не свидетельствует о преимуществах и достоинствах заявляемого изобретения перед известными решениями. Не входит в понятие «промышленная применимость» и требование технической прогрессивности заявленного решения, которое российским законодательством к изобретениям не предъявляется.

В Патентном законе РФ не указано, *на какой момент* должна оцениваться промышленная применимость заявленного изобретения. Это представляется не упущением законодателя, а его сознательной позицией. В отличие от признаков новизны и изобретательского уровня, которые могут быть утрачены изобретением, признак «промышленная применимость», напротив, может у изобретения в данный момент отсутствовать, а впоследствии появиться. В этих условиях, несомненно, целесообразно четкое определение даты, на которую устанавливаются новизна и изобретательский уровень изобретения, и нецелесообразна жесткая регламентация момента определения промышленной применимости.

С моментом определения промышленной применимости прямо связан вопрос о патентоспособности так называемых *перспективных изобретений*, т.е. изобретений, которые не могут быть использованы в настоящее время, но целесообразность и возможность их использования в будущем не вызывают сомнений. Напомним, что прежнее советское законодательство допускало признание подобных предложений изобретениями и выдачу на них охранных документов. Например, летательные аппараты с реактивным двигателем были зарегистрированы в СССР как охраноспособные изобретения в 20 – 30-х годах, а нашли практическое применение лишь с 1947 г.; в 30-х годах, задолго до начала практических полетов в космос, был признан изобретением особый тип шлюзовых камер космического аппарата; способ электроискровой обработки металлов получил практическое применение более чем через 20 лет после его создания и т.д.

Оценка соответствия заявленного изобретения *требованию промышленной применимости* включает проверку выполнения следующей совокупности условий:

– *средство, воплощающее заявленное изобретение при его осуществлении, предназначено для использования в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях деятельности;*

– для заявленного изобретения в том виде, как оно охарактеризовано в независимом пункте принятой к рассмотрению формулы изобретения, подтверждена возможность его осуществления с помощью описанных в заявке или известных до даты приоритета средств и методов;

– средство, воплощающее заявленное изобретение при его осуществлении, способно обеспечить достижение усматриваемого заявителем технического результата.

Не является основанием для вывода о несоответствии заявленного изобретения требованию промышленной применимости несоблюдение какого-либо из этих условий для частных форм выполнения изобретения, охарактеризованных в зависимых пунктах формулы изобретения.

2.2.2. Понятие и признаки полезной модели

Общие положения

В качестве *полезной модели* охраняются *новые и промышленно применимые решения, относящиеся к конструктивному выполнению средств производства и предметов потребления, а также их составных частей* (п. 1 ст. 5 Патентного закона РФ). Полезная модель — новый для российского патентного права объект, практика охраны которого пока лишь начинает складываться. В этой связи для уяснения основных его признаков может оказаться полезным сравнительный анализ соответствующих положений российского патентного закона с законодательством о полезных моделях тех стран, которые имеют богатый опыт охраны данного объекта интеллектуальной собственности (ФРГ, Испания, Италия, Япония и др.).

Как известно, понятием «полезная модель» обычно охватываются такие технические новшества, которые по своим внешним признакам очень напоминают патентоспособные изобретения, однако являются менее значительными с точки зрения их вклада в уровень техники. Законодательство тех стран, которые предусматривают особую охрану подобных объектов, устанавливает, как правило, *более упрощенный порядок выдачи на них охранных документов* (иногда именуемых малыми патентами), сокращенный срок их действия, менее значительные пошлины и т.п. Что касается круга охраняемых в качестве полезных моделей объектов, то в мировой практике наметилась отчетливая тенденция к признанию полезными моделями лишь *решений-устройств, относящихся к форме или конструкции изделий*. Число стран, толкующих понятие полезной модели расширительно, с включением в

него того же круга объектов, которые могут стать изобретениями, неуклонно сокращается.

Патентный закон РФ, как видно из содержащегося в нем определения полезной модели, исходит из общепринятого ее понятия. Это обусловлено рядом причин:

– во-первых, такая практика существует в большинстве государств, охраняющих полезные модели;

– во-вторых, подобный подход позволяет обеспечить охрану абсолютного большинства создаваемых решений, поскольку на долю конструктивных средств, если судить по статистике изобретений, приходится максимум заявок;

– в-третьих, распространение понятия «полезная модель» на такие объекты, как способ и вещество, делало бы сомнительным применение термина «модель» в семантическом смысле, а его изменение на другой, например «малое изобретение», порождало бы проблему появления объекта патентной охраны, отсутствующего в международном патентном праве;

– в-четвертых, одним из соображений сокращения круга объектов, охраняемых в качестве полезных моделей, было, безусловно, и стремление хотя бы на первых порах позаботиться об ограничении объема экспертной работы.

Таким образом, обязательным признаком полезной модели по российскому законодательству является то, что решение задачи заключается в пространственном расположении материальных объектов.

В качестве полезных моделей не охраняются решения, относящиеся к способам, веществам, штаммам микроорганизмов, культур клеток растений и животных, а также к их применению по новому назначению. Кроме того, полезными моделями не признаются проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий; предложения, касающиеся лишь внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей; предложения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали, а также некоторые другие объекты, которые вообще не подпадают под понятие технических решений.

Полезная модель, как и изобретение, является *техническим решением задачи*. Их основные различия заключаются в двух моментах:

– во-первых, в качестве полезных моделей охраняются не любые технические решения, а лишь те, которые относятся к типу уст-

ройств, т.е. конструкторскому выполнению средств производства и предметов потребления.

– во-вторых, к полезным моделям не предъявляется требование изобретательского уровня.

Это, однако, не означает, что полезной моделью может быть признано очевидное для любого специалиста решение задачи. *Полезная модель, так же как изобретение и большинство других объектов интеллектуальной собственности, должна быть результатом самостоятельного изобретательского творчества. Но степень этого творчества может быть меньшей, чем это требуется для признания решения изобретением.* Кроме того, наличие изобретательского творчества не проверяется при выдаче охранного документа на полезную модель. Так, например, в качестве «полезной модели» в республике Корея защищена конструкция зажигалки, скомбинированной с открыткой для пивных бутылок. Практическая потребность удобной конструкции, несмотря на невысокий творческий уровень разработки, несомненна. Запуск данной конструкции в производство обеспечил производителю высокие прибыли, а наличие охранного документа на полезную модель защитило его монопольные права как патентообладателя.

Для признания решения полезной моделью оно должно обладать *новизной и промышленной применимостью.*

Критерии патентоспособности

Новизна. Полезная модель является *новой*, если совокупность ее существенных признаков неизвестна из уровня техники. К *существенным* относятся все те признаки полезной модели, которые влияют на достигаемый результат, т.е. находятся в причинно-следственной связи с указанным результатом. Если совокупность существенных признаков, достаточных для достижения обеспечиваемого полезной моделью технического результата, не является общеизвестной, полезная модель признается *новой*.

Как и в отношении изобретений, новизна полезной модели устанавливается через уровень техники, т.е. совокупность общедоступных в мире сведений. Однако сам этот уровень техники определяется не совсем одинаково. Если применительно к изобретениям в него включаются любые сведения, ставшие общедоступными до даты приоритета, то в отношении полезных моделей в уровень техники *не входят сведения об открытом применении за пределами России средств, тождественных заявляемой полезной модели.* Иными словами, к полез-

ным моделям предъявляется требование *не абсолютной, а относительной мировой новизны*. Сведения об открытом применении тождественного технического средства за рубежом новизну полезной модели не порочат. Что касается опубликованных в мире сведений о средствах того же назначения, что и заявляемая полезная модель, то они должны быть *общедоступными*. Секретные, закрытые, служебные и т.п. сведения, с которыми не могло ознакомиться любое заинтересованное лицо, публикацией, порочащей новизну, не признаются.

Помимо общедоступных сведений, в уровень техники по прямому указанию закона включаются при условии их более раннего приоритета все поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на изобретения и полезные модели (кроме отозванных), а также запатентованные в Российской Федерации изобретения и полезные модели. Хотя указанные заявки до их публикации не относятся к общедоступным сведениям, они в обязательном порядке принимаются во внимание с целью недопущения выдачи двух или более охранных документов на тождественные объекты.

Новизна полезной модели устанавливается на дату приоритета, который определяется по тем же правилам, что и приоритет изобретения. В равной степени к полезным моделям применяются правила о конвенционном приоритете, об определении приоритета по выделенной заявке, по дате подачи дополнительных материалов и по более ранней отозванной заявке. Кроме того, в случае если заявитель воспользовался своим правом на преобразование заявки на изобретение в заявку на полезную модель (ст. 28 Патентного закона РФ), сохраняет силу приоритет первой заявки.

Наконец, не признается обстоятельством, влияющим на новизну полезной модели, публичное раскрытие информации, относящейся к полезной модели, ее заявителем, автором или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, если заявка на полезную модель подана не позднее шести месяцев с даты раскрытия (льгота по новизне).

Промышленная применимость. Полезная модель является *промышленно применимой, если она может быть практически использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности*. Указанный критерий по отношению к полезным моделям имеет точно такое же значение, как и по отношению к изобретениям. Он свидетельствует о том, что заявленное решение является осуществимым и заявителем разработаны и отражены в заявке конкретные средства, достаточные для его воплощения в жизнь.

Ни сфера использования полезной модели, ни положительный эффект, который дает внедрение полезной модели, ни масштабы использования юридического значения для предоставления охраны заявленному решению не имеют. Однако промышленная применимость подразумевает возможность неоднократного использования полезной модели. Если предложенное решение, несмотря на его принадлежность к типу устройств и новизну, рассчитано на какие-либо уникальные условия и объективно не может быть воспроизведено, оно не считается промышленно применимым.

2.2.3. Понятие и признаки промышленного образца

Общие положения

Промышленным образцом является художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид (п. 1 ст. 6 Патентного закона РФ). Как и изобретение, промышленный образец представляет собой *нематериальное благо*, результат творческой умственной деятельности, который может быть воплощен в конкретных материальных объектах. Однако если изобретение является техническим решением задачи, то промышленным образцом признается *решение внешнего вида изделия*. Хотя в Патентном законе РФ и дополняющих его актах это понятие более детально не раскрывается, его анализ позволяет сделать следующие выводы.

Во-первых, промышленным образцом является решение задачи, содержащее указание *конкретных средств и путей реализации творческого замысла дизайнера*. Если задача лишь поставлена, но фактически не решена, промышленный образец как самостоятельный объект еще не создан.

Во-вторых, задача, решаемая с помощью промышленного образца, состоит в *определении внешнего вида изделия*. Под *изделиями* в данном случае понимаются самые разнообразные предметы, предназначенные для удовлетворения человеческих потребностей, которые могут восприниматься визуально и относительно способны сохранять свой внешний вид. Внешний вид изделия может включать разные признаки, но, в конечном счете, он определяется выразительностью и взаимным расположением основных композиционных элементов, формой и цветовым исполнением.

В-третьих, решение внешнего вида изделия должно носить *художественно-конструкторский характер*. Иными словами, во внешнем виде изделия должны сочетаться художественные и конструкторские элементы. Использование одних лишь художественных

средств, например, изменение цвета изделия, равно как и одних конструкторских средств, например, изменение размера изделия, для промышленного образца недостаточно. Художественные и конструкторские элементы должны гармонично сочетаться и взаимно дополнять друг друга.

Итак, *промышленным образцом* в широком смысле является любое художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. В этом смысле промышленными образцами могут считаться решения внешнего вида любых новых изделий, выпускаемых промышленно, которые в своей подавляющей массе нигде не регистрируются и никак не охраняются. Правовая охрана предоставляется тем промышленным образцам, которые являются *новыми, оригинальными и промышленно применимыми*. Указанные критерии патентоспособности, закрепленные Патентным законом РФ, соответствуют наиболее распространенным в мировой практике признакам охраняемых правом промышленных образцов.

Патентный закон РФ допускает возможность признания промышленными образцами изделий, выпускаемых всеми отраслями промышленности. Исключения из сферы охраны сведены к минимуму и не выходят за рамки общепринятых в мире норм. Так, не признаются патентоспособными промышленными образцами решения:

– *изделий, внешний вид которых обусловлен исключительно их технической функцией. К этой категории изделий относятся, например, гайки, болты, винты (кроме декоративных), сверла и т.п.;*

– *объектов архитектуры: жилых зданий, промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений;*

– *печатной продукции как таковой. Всевозможная печатная продукция: книги, газеты, журналы, проспекты, буклеты, рекламные листы, афиши и т.п. – охраняется нормами авторского права;*

– *объектов неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ;*

– *изделий, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали (например, орудия пыток, рисунки или надписи порнографического или оскорбительного характера).*

Промышленными образцами могут быть *целое единичное изделие, его часть, комплект (набор) изделий, варианты изделия*. Изделие как объект промышленного образца может быть, в свою очередь, объемным (модель), плоскостным (рисунок) или составлять их сочетание. Объемные промышленные образцы представляют собой композицию, в основе которой лежит объемно-пространственная структура, напри-

мер, художественно-конструкторские решения, определяющие внешний вид станка, сельскохозяйственной машины, мотоцикла и т.д. Плоскостные промышленные образцы характеризуются линейно-графическим соотношением элементов и фактически не обладают объемом, например, художественно-конструкторские решения, определяющие внешний вид ковра, косынки, платка, ткани и т.д. Комбинированные промышленные образцы сочетают в себе элементы, свойственные объемным и плоскостным промышленным образцам, например, художественно-конструкторские решения, определяющие внешний вид информационного табло, циферблата часов, ковра с объемными деталями и т.д.

Часть изделия может быть заявлена в качестве промышленного образца в том случае, если она предназначена для унифицированного применения, т.е. может быть использована с целым рядом изделий, а также обладает самостоятельной функцией и завершенной композицией. Например, самостоятельными промышленными образцами могут быть признаны фары, различного рода ручки, седло для велосипеда и т.п.

Комплект (набор) изделий может быть заявлен в качестве промышленного образца, если входящие в состав комплекта (набора) элементы, выполняющие самые разнообразные функции, отличные друг от друга, подчинены общей задаче, решаемой комплектом (набором) в целом. С точки зрения художественного конструирования решение всех элементов комплекта (набора) должно быть выполнено с использованием единого образного, пластического и стилистического принципа формообразования. Например, как комплект изделий может быть зарегистрирован в качестве промышленного образца чайный или столовый сервиз, мебельный гарнитур, набор инструментов и т.п.

Вариантами промышленного образца могут быть художественно-конструкторские решения одних и тех же изделий (комплектов, наборов), различающихся по совокупности существенных признаков, определяющих одинаковые эстетические и (или) эргономические особенности изделий. Например, вариантами промышленных образцов могут быть художественно-конструкторские решения двух или нескольких автомобилей одной модели, отличающиеся друг от друга формой облицовки, ручек, фар; двух или нескольких стульев, отличающиеся друг от друга фактурой и цветом декоративной обивочной ткани, и т.п. *Не признаются в качестве вариантов промышленного образца изделия*, отличающиеся механическим изменением одного из несущественных признаков, если они не несут в себе элемента творче-

ского переосмысления художественного образа изделия. Так, не может считаться вариантом промышленного образца предложение об изменении цвета одинаковых изделий, изменение мелких цветовых и шрифтовых обозначений на шкале прибора и т.п.

Промышленные образцы следует отличать от сходных с ними объектов интеллектуальной собственности, таких, как полезные модели, объемные товарные знаки и произведения декоративно-прикладного искусства. Разграничение *промышленных образцов и полезных моделей* проводится по характеру решения задачи. Если промышленный образец *решает задачу внешнего вида изделия* с помощью художественных и конструкторских средств, *то полезная модель является техническим решением*, относящимся к конструктивному выполнению средств производства и предметов потребления, а также их составных частей. Иными словами, полезная модель охраняет не внешний вид устройства, а его техническую сущность, которая может заключаться в особой форме объекта, своеобразном расположении и сочетании его отдельных частей, узлов, деталей и т.п.

Некоторые изделия, например оригинальный флакон для духов, могут быть в равной степени признаны как *промышленным образцом, так и объемным товарным знаком*. Выбор формы охраны принадлежит заявителю. Не исключена и одновременная охрана объекта и в качестве промышленного образца, и в качестве товарного знака. Закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товара» исключает признание товарными знаками лишь таких обозначений, которые воспроизводят промышленные образцы, права на которые в РФ принадлежат другим лицам (п. 2 ст. 7). Следовательно, самому заявителю не возбраняется зарегистрировать принадлежащий ему творческий результат и как промышленный образец, и как товарный знак. Следует лишь учитывать, что указанные объекты выполняют различные функции, оформляются в разном порядке и заявитель приобретает в отношении них не совпадающие по срокам действия и объему права и обязанности.

Критериями патентоспособности промышленного образца, как уже отмечалось, являются *новизна, оригинальность и промышленная применимость*.

Критерии патентоспособности

Новизна. Промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков, определяющих эстетические и (или) эргономические особенности изделия, неизвестна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышлен-

ного образца (п. 1 ст. 6 Патентного закона РФ). Под *существенными* признаками, определяющими эстетические и (или) эргономические особенности изделия, понимаются признаки, объективно присущие художественно-конструкторскому решению, каждый из которых необходим, а все вместе достаточны для создания зрительного образа изделия. Как видим, правовая охрана предоставляется лишь тем промышленным образцам, которые обладают *абсолютной мировой новизной*.

Наряду с указанными общедоступными сведениями при установлении новизны промышленного образца учитываются ранее поданные в РФ другими лицами и неотозванные заявки на тождественные промышленные образцы, а также запатентованные в РФ промышленные образцы (с даты их приоритета). Наличие данного исключения обусловлено принципом недопустимости двойного патентования одного и того же объекта разными лицами в рамках одной страны.

Новизна промышленного образца устанавливается *на дату приоритета*, который, в свою очередь, определяется датой поступления в Патентное ведомство РФ заявки на выдачу патента на промышленный образец. Наряду с этим общим правилом приоритет на промышленный образец может быть установлен по дате подачи заявки в государстве – участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности, если заявка на промышленный образец поступала в Патентное ведомство РФ в течение шести месяцев с указанной даты (конвенционный приоритет).

При подаче заявки на промышленный образец заявителю предоставляется льгота по новизне. Не признается обстоятельством, влияющим на патентоспособность промышленного образца, публичное раскрытие информации, относящейся к промышленному образцу, заявителем, автором или любым лицом, получившим от них эту информацию, если заявка на промышленный образец подана не позднее шести месяцев с даты приоритета.

Оригинальность. Данный критерий патентоспособности промышленного образца *введен* в российское законодательство *впервые*. Следует, правда, отметить, что ранее вытекающие из него требования частично выводились из других признаков охраноспособности, в частности признака новизны. Так, в соответствии с Руководством по методике экспертизы заявки на промышленный образец экспертиза должна была среди прочего определить *качество новизны*. Необходимым условием охраноспособности промышленного образца признавался творческий характер изменений, внесенных в заявляемый объект по сравнению с прототипом. Для творческого характера изменений считалась

характерной их оригинальность, т.е. неизвестность в области, к которой относился заявленный объект.

Патентный закон РФ ввел такой качественный критерий под наименованием «оригинальность», что совпадает с наиболее распространенным названием подобного признака в мировой практике.

Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер эстетических особенностей изделия (п. 1 ст. 6 Патентного закона РФ). Данный признак выполняет применительно к промышленным образцам примерно ту же роль, которую играет относительно изобретений критерий изобретательского уровня. С его помощью охраноспособные промышленные образцы как творческие художественно-конструкторские решения отграничиваются от результатов обычной дизайнерской работы. Правовой охране подлежат лишь те решения, которые, выходя за рамки обычного проектирования, воспринимаются как неожиданные, несхожие с известными художественно-конструкторскими разработками.

Проверка оригинальности промышленного образца включает:

- во-первых, определение наиболее близкого аналога;
- во-вторых, выявление существенных признаков, которые отличают заявленный промышленный образец от наиболее близкого аналога;
- в-третьих, выявление из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета, художественно-конструкторских решений, имеющих признаки, совпадающие с отличительными признаками рассматриваемого промышленного образца.

Промышленный образец признается соответствующим условию оригинальности, если хотя бы для одного из его существенных отличительных признаков, включенных заявителем в перечень, не выявлены художественно-конструкторские решения, которым присущ такой признак. Кроме того, промышленный образец признается соответствующим условию оригинальности также в том случае, когда для всех его существенных признаков выявлены художественно-конструкторские решения, обладающие такими признаками, однако эти признаки обеспечивают наличие у рассматриваемого промышленного образца эстетических особенностей, не присущих выявленным художественно-конструкторским решениям.

Не признаются в качестве промышленных образцов художественно-конструкторские решения в виде отдельно взятого простейшего геометрического объема (призматического, сферического, конического

и т.д.) или отдельно взятой простой геометрической фигуры; игрушки в виде уменьшенного, упрощенного реального объекта, несмотря на его новизну среди класса самих игрушек, так как специфика художественно-конструкторского решения должна быть результатом творческого переосмысления формы реальных изделий и предметов материального мира, в связи с чем они должны быть не простой копией, а художественно перевоплощенным образом общеизвестных предметов. Именно в связи с отсутствием творческого характера не признаются промышленными образцами изделия, искусственно сохраняющие форму, свойственную изделиям определенного назначения, но выполненные на другой технической основе (например, пластмассовый бочонок, имитирующий деревянный); изделие, форма которого полностью заимствована без творческой переработки; изделие, у которого по сравнению с прототипом изменены лишь размеры и пропорции или увеличено количество элементов; и т.д.

***Промышленная применимость.** Промышленный образец признается промышленно применимым, если он может быть многократно воспроизведен путем изготовления соответствующего изделия* (п. 1 ст. 6 Патентного закона РФ). Данный критерий патентоспособности в наибольшей степени связан с патентной формой охраны промышленных образцов. Именно возможность воспроизведения, т.е. возможность изготовления копий изделия такого же внешнего вида, делает актуальной патентно-правовую форму охраны оригинального художественно-конструкторского решения. Если решение внешнего вида изделия практически невозпроизводимо, например, когда речь идет о высокохудожественной ручной работе, то необходимость в его патентной охране, как правило, отсутствует. В этом случае права создателя творческого результата в достаточной мере охраняются нормами авторского права.

При оценке промышленной применимости проверяется, конечно, и сама осуществимость заявленного промышленного образца с помощью описанных в заявке или известных средств, методов, материалов и т.д.

2.3. Субъекты патентного права

2.3.1. Авторы изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

В отношениях, связанных с созданием, регистрацией и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, участвует большое число субъектов, представленных как гражданами,

так и юридическими лицами. К их числу относятся создатели творческих решений, патентообладатели, их правопреемники, Патентное ведомство, патентные поверенные и некоторые другие лица, наделенные соответствующими правами и обязанностями в рассматриваемой сфере.

Одной из центральных фигур является *автор технического и художественно-конструкторского решения*. В соответствии с п. 1 ст. 7 Патентного закона РФ автором изобретения, полезной модели, промышленного образца признается физическое лицо, творческим трудом которого они созданы. Для признания лица автором соответствующего решения не имеют значения ни его возраст, ни состояние его дееспособности. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет не только приобретают, но и самостоятельно осуществляют принадлежащие им права, вытекающие из факта создания разработки (ст. 26 ГК РФ). За лиц, не достигших 14 лет, а также граждан, признанных в установленном законом порядке недееспособными, все необходимые действия по осуществлению принадлежащих им прав совершают их законные представители, т.е. родители или опекуны (ст. 28—29 ГК РФ).

Наряду с российскими гражданами авторскими правами на изобретения, полезные модели и промышленные образцы в полной мере пользуются *лица без гражданства*, проживающие на территории РФ. Что касается *иностранных граждан*, а также лиц без гражданства, проживающих за пределами России, то с учетом международных обязательств России они имеют в РФ такие же права, как и российские граждане, при условии, что законодательство государства, гражданами которого они являются или на территории которого они имеют местонахождение, предоставляет аналогичные права гражданам РФ или лицам, имеющим постоянное местонахождение в РФ (*принцип взаимности*). К гражданам государств, участвующих в Парижской конвенции по охране промышленной собственности, а также к гражданам, проживающим на территории этих государств, применяется принцип национального режима без каких-либо изъятий.

Если в создании объекта промышленной собственности участвовало несколько физических лиц, все они считаются его авторами. Как свидетельствует статистика, удельный вес объектов, созданных совместным творческим трудом двух и более лиц, постоянно возрастает и к настоящему времени достиг 3/4 от общего числа. Это обусловлено главным образом тем, что подавляющее большинство патентоспособных разработок сейчас создается в связи с выполнением служебно-

го задания специалистами, объединенными для решения каких-либо конкретных научных, конструкторских или технологических задач.

Основанием для возникновения *соавторства* является совместный творческий труд нескольких лиц, выразившийся в решении задачи. При этом не столько важна степень творческого участия в совместной работе, сколько необходим сам факт такого участия. Совершенно не обязательно, чтобы все соавторы внесли равный творческий вклад в совместную работу или проделали весь путь от постановки конкретной задачи до проверки полученного результата. Работа может быть начата одним лицом, продолжена другим, а завершена третьим. Не является обязательным признаком соавторства работа в одном месте. Соавторы могут быть отдалены друг от друга на тысячи километров, но если между ними налажен регулярный и эффективный обмен полученными результатами, это не мешает им стать соавторами той или иной разработки. Иными словами, соавторство может возникнуть на протяжении всего творческого пути, проявляясь в самых разных формах — необходимо лишь, чтобы каждый из соавторов внес творческий вклад в совместную работу. Простое техническое содействие, каким бы важным для достижения результата оно ни было, отношения соавторства не порождает. В частности, *соавторами не признаются лица, оказавшие автору только техническую, организационную или материальную помощь (изготовление чертежей, фотографий, макетов и образцов, оформление документации, проведение опытной проверки и т.п.), а также лица, осуществлявшие лишь общее руководство разрабатываемыми темами, но не принимавшие творческого участия в создании изобретения, полезной модели или промышленного образца.*

Так, в 1980 г. С. обратился в суд с иском к П., К. и А. о признании за ним авторства на изобретение «Устройство для свертывания в рулоны и упаковки листовых эластичных материалов». Истец указывал, что в 1978 г. он самостоятельно изготовил оригинальную машину для упаковки поролона. Используя его техническое решение, ответчики оформили заявку от своего имени, по которой им в дальнейшем было выдано авторское свидетельство. В ходе судебного заседания было установлено, что опытная установка истца была изготовлена лишь осенью 1978 г. Ответчики не могли воспользоваться ею, поскольку к моменту оформления и подачи заявки на изобретение (июнь 1978 г.) такой машины еще не было создано. Суд не признал достаточным доказательством авторства С. и предоставленные им эскизы машины, поскольку в них отсутствовали признаки какого-либо творческого участия С. в создании изобретения. Общая компоновочная схема уст-

ройства отражена на двух других представленных суду рисунках, один из которых выполнил, как это установил суд, ответчик А., автор второго неизвестен. В этих условиях суд пришел к выводу, что С. действительно имел отношение к созданию опытного образца, однако его участие не носило творческого характера, а было лишь технической помощью ответчикам. Иск С. был оставлен судом без удовлетворения.

В случае если в состав соавторов ошибочно не включен кто-либо из лиц, внесших творческий вклад в создание объекта промышленной собственности, либо, напротив, включено лицо, не принимавшее творческого участия в указанной работе и нет спора по этому поводу, состав соавторов может быть изменен по ходатайству заявителей, которые должны объяснить причину неправильного указания числа авторов.

Порядок пользования правами, принадлежащими соавторам, определяется соглашением между ними. В частности, соавторы сами определяют форму своего участия в изобретательских отношениях. Они могут выступать в них сообща, могут наделить соответствующими полномочиями кого-либо одного из соавторов, могут поручить ведение своих дел патентному поверенному и т.п. От усмотрения самих соавторов зависит и распределение долей в принадлежащих им правах в связи с созданием объекта промышленной собственности. В случае возникновения спора они предполагаются равными, хотя любой из соавторов может доказывать, что его творческий вклад в создание объекта был большим. Распоряжение принадлежащими соавторам правами осуществляется по их взаимному согласию, а при возникновении спора определяется судом по иску любого из соавторов.

2.3.2. Патентообладатели

Патентообладателем является лицо, владеющее патентом на изобретение, полезную модель или промышленный образец и вытекающими из патента исключительными правами на использование указанных объектов.* Им может быть автор разработки, его наследник или иной правопреемник. Изначально правом на получение патента на свое имя обладает автор разработки, если только законом не установлено иное. Данное право основывается на самом факте создания патен-

* Хотя охраняемый документ на полезную модель назван в законе свидетельством, по своей сути, как уже отмечалось, он равнозначен патенту.

тоспособного решения и является одним из основополагающих прав автора. Однако фигуры автора и патентообладателя совпадают далеко не всегда. Напротив, как показывают статистические данные, в роли патентообладателей значительно чаще выступают не создатели разработок, а иные лица. К ним относятся наследники, а также другие правопреемники, к которым соответствующие права авторов перешли на законных основаниях.

Так, Патентный закон РФ предоставляет автору возможность уступить принадлежащее ему право на получение патента любому физическому или юридическому лицу. Данная возможность может быть реализована автором путем простого указания в заявке на выдачу патента имени будущего патентообладателя. Если первоначально патент испрашивался автором на свое имя, автор может до момента регистрации изобретения, полезной модели или промышленного образца подать в Патентное ведомство заявление с просьбой выдать патент на имя другого лица.

Автор разработки, получивший патент на свое имя, может в любой момент уступить его на основе заключенного договора юридическому или физическому лицу.

Особого внимания заслуживает вопрос о патентообладателе в отношении так называемых *служебных разработок*.

В союзном, и в российских законах *патентообладателями в отношении служебных разработок были признаны работодатели* (п. 2 ст. 8 Патентного закона РФ). Патентный закон РФ не требует обязательного заключения работником и работодателем особого договора об уступке будущих патентных прав как неременного условия возникновения у работодателя патентных прав на разработки, создаваемые в порядке выполнения служебного задания. Согласно общему правилу, закрепленному п. 2 ст. 8 Патентного закона РФ, любая разработка, созданная работником в связи с выполнением им служебных обязанностей или полученного от работодателя конкретного задания, считается принадлежащей работодателю. Особый договор по поводу патентных прав на подобную разработку заключается тогда, когда работник и работодатель хотят оговорить иной порядок использования создаваемых разработок (сохранение всех патентных прав за автором, совместное владение патентными правами, уступка патентных прав автором работодателю на основе специального соглашения и т.п.).

Патентообладателями в отношении объектов промышленной собственности могут одновременно выступать несколько лиц. В частности, такая ситуация может возникнуть при создании объекта не-

сколькими соавторами. Они могут передать свои права на получение патента одному или нескольким соавторам либо могут получить патент на имя всех соавторов. Приобрести право на получение патента или купить уже выданный патент может не только одно, но и несколько лиц. Совладельцами патента могут быть и несколько наследников и т.д.

Взаимоотношения по использованию объекта промышленной собственности, патент на который принадлежит нескольким лицам, определяется соглашением между ними. При отсутствии такого соглашения каждый из них может использовать охраняемый объект по своему усмотрению, но не вправе предоставить на него лицензию или уступить патент другому лицу без согласия остальных владельцев.

Патентообладателями в РФ могут быть не только российские, но и иностранные физические и юридические лица. Иностранные патентообладатели, являющиеся гражданами государств – участников Парижской конвенции по охране промышленной собственности либо имеющие на территории одного из этих государств постоянное местонахождение, пользуются в России тем же объемом прав, что и российские патентообладатели. Предоставление аналогичных прав гражданам и юридическим лицам других государств поставлено в зависимость от условия взаимности, т.е. определяется тем, пользуются ли российские граждане и юридические лица, а также лица, имеющие постоянное местонахождение на территории РФ, соответствующими правами на территории этих государств.

2.3.3. Наследники

В случае смерти автора разработки или владельца патента субъектами патентного права становятся их наследники. Наследование изобретательских и патентных прав осуществляется в общем порядке и происходит как по закону, так и по завещанию. Однако при наследовании авторских прав к наследникам переходят не все права автора соответствующей разработки, а лишь те, которые обеспечивают имущественные интересы наследников. К ним относятся права на подачу заявки, на выдачу патента и на получение вознаграждения или компенсации, если патент вправе получить работодатель умершего автора. *Личные неимущественные права создателя разработки, в частности право авторства и право на авторское имя, по наследству не переходят и гаснут смертью автора.* Это, конечно, не означает, что авторство и другие личные неимущественные права умершего изобретателя не охраняются после его смерти. Напротив, они охраняются бессрочно, но уже не в качестве субъективных прав, а в качестве обще-

ственно значимого интереса и защищаются в случае их нарушения по иску прокурора или общественной организации, объединяющей изобретателей.

При наследовании патентных прав к наследникам переходят права патентообладателя в полном объеме. Однако период их действия ограничен оставшимся сроком действия патента. Будучи полноправным патентообладателем, наследник может переуступить патент любому заинтересованному лицу.

В случае отсутствия у автора (патентообладателя) наследников по закону и неоставления им завещания в качестве наследника выступает *государство*. Действующее наследственное законодательство не предусматривает в этом случае прекращения соответствующих прав, как это установлено в отношении прав умерших авторов произведений науки, литературы или искусства, не имеющих наследников (ст. 552 ГК РСФСР 1964 г.). Однако вопрос о том, кто должен представлять интересы государства в отношении перешедших к нему по наследству изобретательских и патентных прав, в законодательстве не решен. Как представляется, таким субъектом мог бы выступать Федеральный фонд изобретений России, создание которого предусмотрено ст. 9 Патентного закона РФ.

Если наследников несколько, они реализуют перешедшие к ним изобретательские и патентные права по взаимному соглашению. Они это могут делать сообща, могут наделить соответствующими правомочиями одного из наследников, могут передать осуществление прав третьему лицу, например патентному поверенному, и т.д. Споры между наследниками по этому поводу рассматриваются в судебном порядке.

Оформление наследственных прав в рассматриваемой области имеет некоторые особенности по сравнению с общим порядком. Обычно наследники в подтверждение своего права представляют свидетельство о праве на наследство, выдаваемое нотариусом. Однако до вынесения решения о выдаче патента нотариус не вправе выдать свидетельство о праве на его наследование. Поэтому при подаче заявки на выдачу патента наследники по сложившейся практике представляют иные документы, подтверждающие их право на подачу заявки. С одной стороны, ими являются документы, свидетельствующие об открытии наследства (свидетельство о смерти наследодателя, решение суда об объявлении его умершим); с другой – документы, свидетельствующие о том, что заявитель является наследником по закону (выписки из метрических книг, запись в паспорте о детях, супруге, судебное решение

об установлении отцовства и т.д.) или по завещанию (копия завещания). Процедура оформления заявки и ведение по ней делопроизводства осуществляются в обычном порядке. Наследники полностью заменяют умершего автора: подписывают за него все материалы, самостоятельно или через патентного поверенного ведут переписку по заявке и т.п.

При переходе по наследству уже выданного патента наследники обязаны получить у нотариуса специальное свидетельство о праве наследования патента, в котором также должно быть указано, кто и в какой доле наследует вытекающие из патента права. Общее свидетельство о наследовании имущества наследодателя, в котором особо не упомянуто о переходе прав на патент, по сложившейся практике признается недостаточным. Если в завещании наследодателя не определены точно доли наследников и между ними возникает спор относительно раздела наследственного имущества, включая входящие в состав наследства патентные права, данный спор разрешается судом по иску любого из наследников.

2.4 Оформление патентных прав

2.4.1. Общие положения

Один из важнейших принципов, на которых основана патентная система, состоит в том, что непременным условием предоставления правовой охраны той или иной разработке является официальное признание ее объектом патентного права. Само признание может осуществляться разными путями, быть относительно сложным или, напротив, сведенным к предельно упрощенной формальной процедуре, которая, однако, обязательна. *Если изобретение, полезная модель или промышленный образец отвечают всем критериям охраноспособности, но официально данный факт не подтвержден, они патентным правом не охраняются.* В этом состоит одно из важных различий, существующих между патентным и авторским правом. В отличие от авторского права, которое охраняет произведения науки, литературы и искусства с момента придания им объективной формы, допускающей возможность их восприятия другими лицами, патентное право охраняет соответствующие технические и художественно-конструкторские разработки только после официального признания их изобретениями, полезными моделями или промышленными образцами, что предполагает выполнение ряда формальностей. Указанные формальности обычно сводятся к составлению особой заявки на выдачу патента или иного

охранного документа на разработку, рассмотрению данной заявки Патентным ведомством и вынесению решения о выдаче патента.

Основные принципиальные моменты оформления патентных прав на объекты промышленной собственности закреплены Патентным законом РФ. Более детальное регулирование этих вопросов осуществляется подзаконными актами, в частности Правилами составления, подачи и рассмотрения заявок на выдачу патентов на соответствующие объекты промышленной собственности, утвержденными Патентным ведомством РФ.

Правила подачи и прохождения заявки значительно сблизились с процедурой оформления патентных прав, применяемой в европейских странах. Так, существенно сокращен состав документов заявки, расширены права заявителей на уточнение материалов заявки, обжалование решений, принимаемых по заявке, и т.д. В целом порядок оформления патентных прав стал более демократичным, увеличилась информационная ценность заявки, повысилась ответственность заявителей за правильность ее составления.

Деятельность Патентного ведомства, связанная с принятием и рассмотрением заявок на объекты промышленной собственности, а также выдачей патентов, требует немалых материальных затрат. С целью их частичного покрытия и для того чтобы стимулировать заявителей и патентообладателей к совершению лишь целесообразных юридических действий, государство устанавливает особые *пошлины за патентование* изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Виды и размеры некоторых конкретных патентных пошлин были указаны выше (см. раздел 2.1).

К оформлению патентных прав нельзя подходить как к простой технической процедуре, которая сводится к составлению необходимых документов и уплате патентных пошлин. Как справедливо отмечается в литературе, неумелое ведение дел по патентованию часто может принести больше вреда, нежели пользы, а полученный патент может не столько защитить изобретение, сколько раскрыть его. Поэтому на первом месте при патентовании должны стоять: выбор нужного момента для подачи заявки; грамотное составление описания, которое не раскрывает конкурентам особенности новшества, являющиеся ноу-хау, но отвечает всем требованиям охраны; составление формулы изобретения, которая позволяет достаточно легко выявить и преследовать нарушителей патента.

Оформление патентных прав на каждый из рассматриваемых объектов промышленной собственности имеет свои особенности, обус-

ловленные спецификой этих объектов. Эти особенности, однако, большей частью не носят принципиального характера и не препятствуют тому, чтобы рассмотреть порядок оформления патентных прав в качестве некой обобщенной процедуры. Сама же эта процедура может быть условно разбита на три достаточно самостоятельные стадии, которые связаны с: а) *составлением и подачей заявок*; б) *рассмотрением заявок в Патентном ведомстве*; в) *выдачей патента*.

2.4.2. Составление и подача заявки

Заявка на выдачу патента подается автором, работодателем или их правопреемниками в Патентное ведомство РФ (конкретно – в ФИПС)*.

Заявка может быть подана как непосредственно указанными лицами, так и через патентного поверенного, зарегистрированного в Патентном ведомстве. Физические лица, проживающие за пределами РФ, или иностранные юридические лица либо их патентные поверенные ведут дела по получению патентов и поддержанию их в силе через патентных поверенных, зарегистрированных в Патентном ведомстве.

Патентная заявка составляется по строго определенным правилам, отступление от которых недопустимо. Само понятие «*заявка*» является собирательным и охватывает собой ряд отдельных документов. При этом, естественно, заявки на изобретения, полезные модели и промышленные образцы несколько отличаются друг от друга по составу входящих в них документов, хотя в целом принципиальных различий между ними нет. Так, согласно ст. 16 – 17 Патентного закона РФ заявки на выдачу патента на изобретение и свидетельства на полезную модель должны содержать (рис. 10):

- *заявление о выдаче патента (свидетельства)*;
- *описание изобретения (полезной модели), раскрывающее его с полнотой, достаточной для осуществления*;
- *формулу изобретения (полезной модели), выражающую его сущность и полностью основанную на описании*;
- *чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения (полезной модели)*;
- *реферат*.

* Федеральный институт промышленной собственности РФ

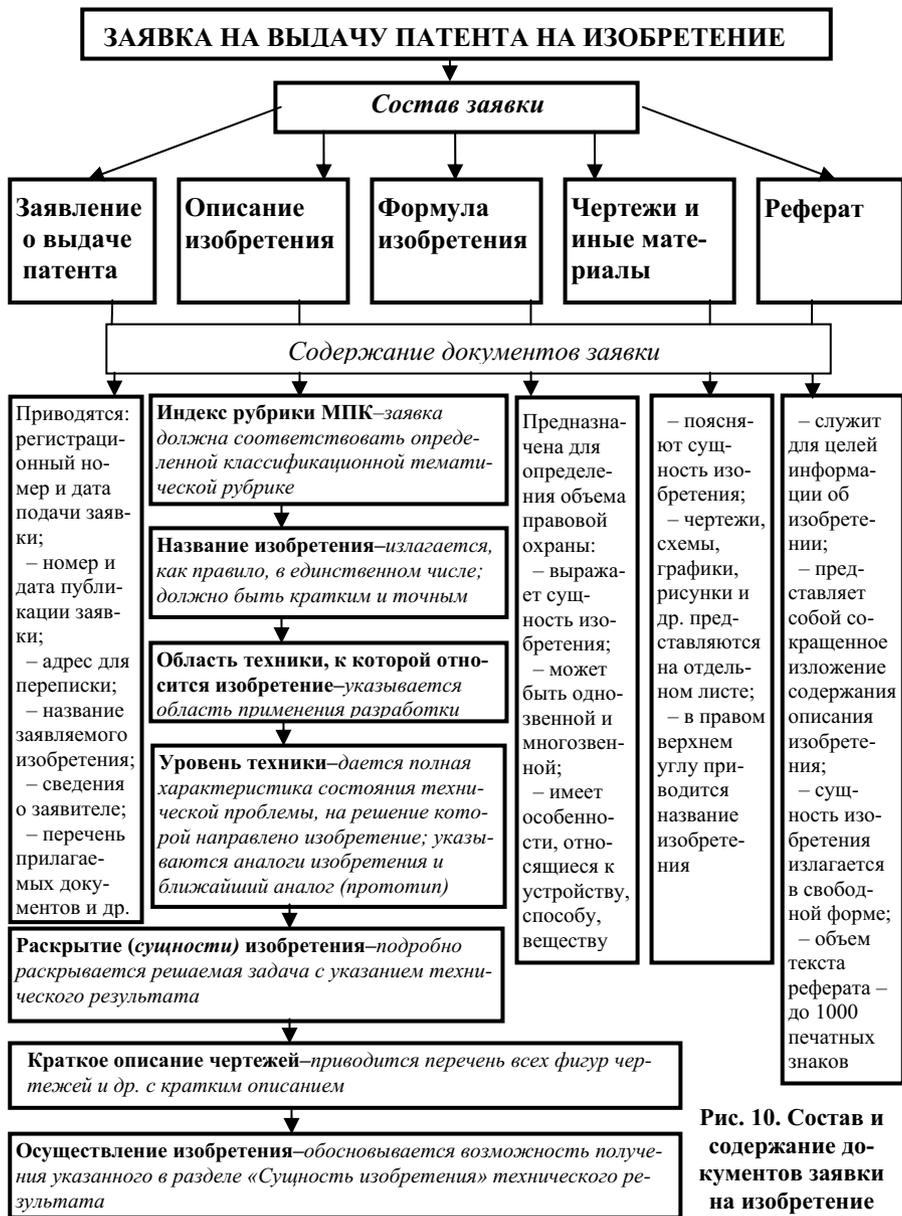


Рис. 10. Состав и содержание документов заявки на изобретение

Заявка на выдачу патента на промышленный образец согласно ст. 18 Патентного закона РФ помимо заявления и описания промышленного образца должна включать:

– комплект фотографий, отображающих изделие, макет или рисунок, дающие полное детальное представление о внешнем виде изделия;

– чертеж общего вида изделия, эргономическую схему, конфекционную карту, если они необходимы для раскрытия сущности промышленного образца. (рис. 11)

Как видим, в состав заявки на промышленный образец не входит реферат; формулу разработки заменяет перечень существенных признаков промышленного образца, который является составной частью документов заявки.

Конкретные требования к содержанию и оформлению документов заявки в соответствии с Патентным законом РФ установлены Патентным ведомством в утвержденных им Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патентов на соответствующие объекты промышленной собственности. Заявление о выдаче патента представляется на русском языке. Прочие документы заявки представляются на русском или другом языке. Если документы заявки представлены на другом языке, к заявке прилагается их перевод на русский язык, который может быть представлен не позднее двух месяцев после поступления заявки в Патентное ведомство. Документы, входящие в состав заявок на изобретение и полезную модель, представляются в трех экземплярах, а прилагаемые к заявкам документы – в одном. Заявление о выдаче патента на промышленный образец подается в трех экземплярах; описание, чертежи общего вида – в двух экземплярах; фотографии изделия, макета или рисунка общего вида – в шести экземплярах, прочие фотографии – в двух экземплярах; остальные документы представляются в одном экземпляре.

Все документы заявки должны быть оформлены таким образом, чтобы их можно было хранить длительное время и непосредственно репродуцировать в неограниченном количестве копий. Каждый лист используется только с одной стороны с расположением строк параллельно меньшей стороне листа. Каждый документ заявки начинается на отдельном листе. Документы заявки выполняются на листах прочной, гладкой, неблестящей белой бумаги стандартного формата 210 x 297 мм. Минимальный размер полей на листах, содержащих заявление, описание, формулу, реферат, составляет: верхнее – 20 мм,

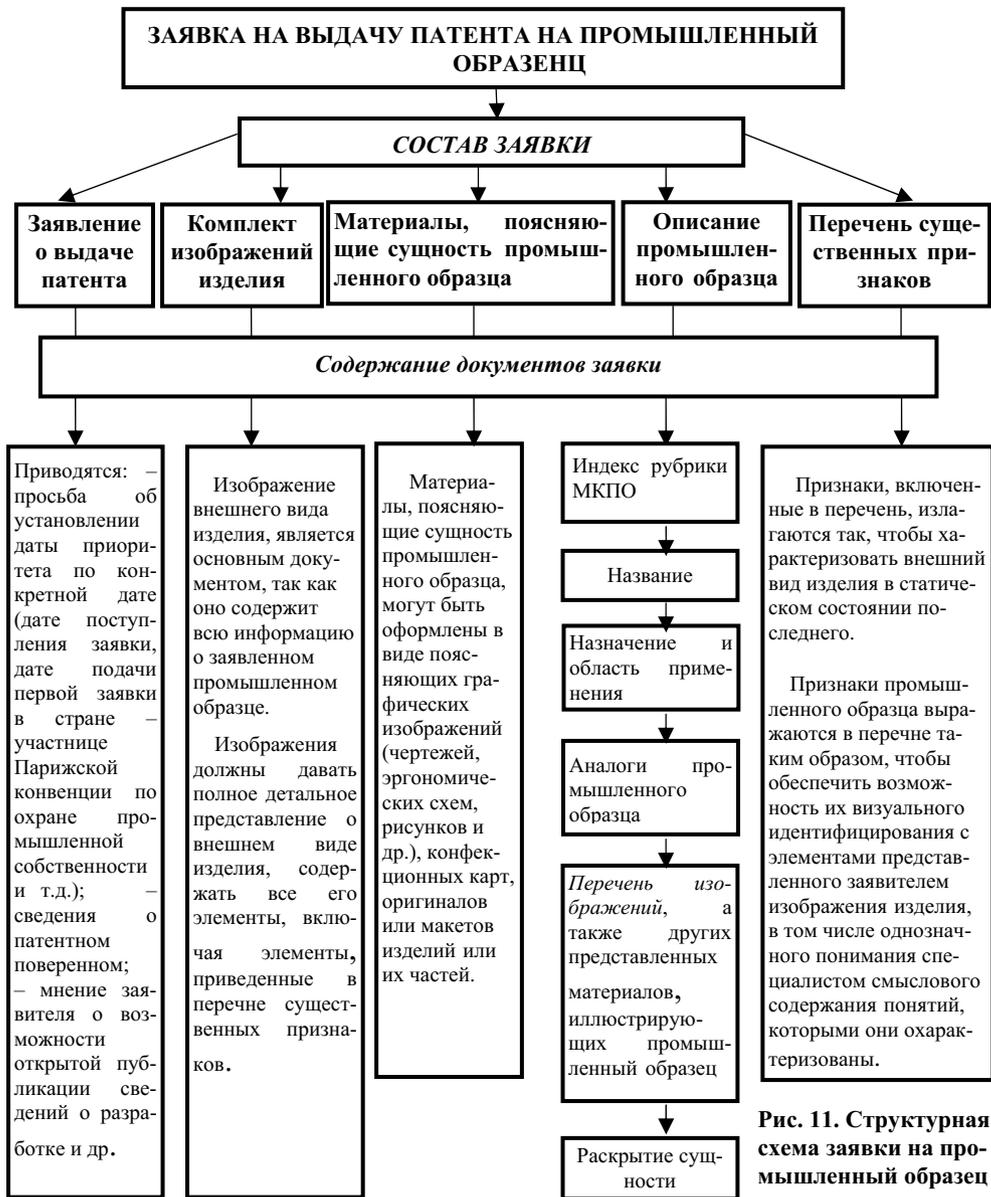


Рис. 11. Структурная схема заявки на промышленный образец

правое и нижнее – 20 мм, левое – 25 мм. В каждом документе заявки второй и последующие листы нумеруются арабскими цифрами.

Документы печатаются шрифтом черного цвета. Тексты описания, формулы и реферата печатаются через два интервала с высотой заглавных букв не менее 2,1 мм. Графические символы, латинские наименования, латинские и греческие буквы, математические и химические формулы могут быть вписаны чернилами, пастой или тушью черного цвета. Не допускается смешанное написание формул в печатном и рукописном виде. Изображения графических материалов выполняются на прочной, белой, гладкой бумаге черными нестираемыми линиями и штрихами, без растушевки и раскрашивания. Масштаб и четкость изображений выбираются такими, чтобы при репродуцировании с линейным уменьшением до 2/3 можно было различить все детали. Размеры на чертеже не указываются, при необходимости они приводятся в описании.

Заявление о выдаче патента по своему существу есть просьба заявителя, обращенная к Патентному ведомству, о предоставлении правовой охраны разработке, сущность которой раскрыта в описании. В заявление включаются сведения о названии разработки, о предполагаемом патентообладателе, а также о заявителе и об авторе. В частности, указываются их полное имя (наименование), место жительства (местонахождение), адрес для переписки. Следует подчеркнуть, что данные об авторе (авторах) разработки приводятся в заявлении в обязательном порядке, хотя бы впоследствии автор (авторы) отказался быть упомянутым в качестве такового в публикуемых сведениях о заявке. Кроме того, в заявлении содержатся (см. Приложение):

– просьба об установлении даты приоритета по конкретной дате (дате поступления заявки, дате подачи первой заявки в стране – участнице Парижской конвенции по охране промышленной собственности и т.д.);

– сведения о патентном поверенном;

– мнение заявителя о возможности открытой публикации сведений о разработке.

Заявление подписывается заявителем или патентным поверенным, если заявка подается через последнего. Если заявитель — юридическое лицо, заявление подписывается руководителем организации или лицом, уполномоченным на это; указывается должность подписывающего лица, и подпись скрепляется печатью организации.

Описание изобретения, полезной модели или промышленного образца должно раскрывать сущность разработки с полнотой,

достаточной для ее осуществления, и подтверждать формулу изобретения (полезной модели) или содержать перечень существенных признаков промышленного образца. Описание разработки *составляется по определенной схеме, отступление от которой недопустимо*. Описания изобретения и полезной модели имеют практически совпадающую структуру; описание промышленного образца составляется по несколько отличным правилам.

Описание изобретения (полезной модели) начинается с указания его названия и индекса рубрики действующей редакции Международной патентной классификации (МПК), к которой относится заявляемое изобретение (полезная модель), и содержит следующие разделы (рис. 10):

– *область техники, к которой относится изобретение (полезная модель);*

– *уровень техники;*

– *сущность изобретения (полезной модели) или раскрытие изобретения;*

– *перечень фигур чертежей и иных материалов (если они прилагаются);*

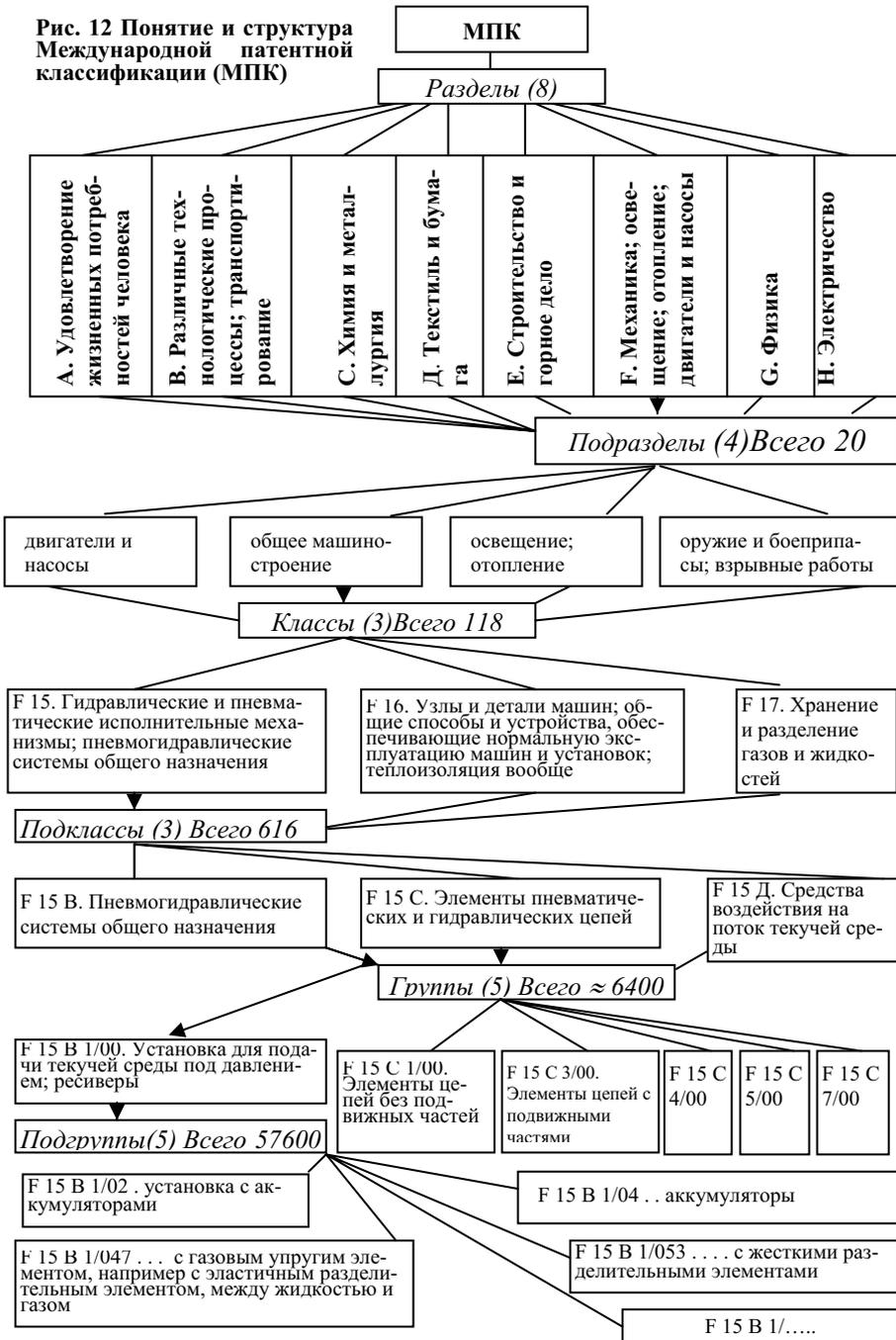
– *сведения, подтверждающие возможность осуществления изобретения (полезной модели).*

Не допускается замена какого-либо раздела описания или его части отсылкой к источнику, в котором содержатся необходимые сведения, например к литературному источнику, к описанию к ранее поданной заявке, к описанию к охранному документу и т.п.

Название изобретения (полезной модели) излагается в единственном числе (кроме случаев, когда употребляемый термин не имеет единственного числа); должно быть кратким и точным, связанным с его назначением, соответствующим сущности изобретения (полезной модели) и, как правило, определенной рубрике МПК. Международная патентная классификация (МПК) предназначена для классификации по тематическим рубрикам и поиске патентных документов, соответствующих запросу.

МПК представляет собой иерархическую схему, разделяющую все области техники на несколько ее уровней, т. е. разделы, классы, подклассы, основные группы и подгруппы в порядке подчиненности. Система классификации состоит из 8 разделов, 20 подразделов, 118 классов, 616 подклассов и более 64 тыс. рубрик, из которых приблизительно 10% составляют основные группы, а остальную часть – подгруппы (рис.12).

Рис. 12 Понятие и структура Международной патентной классификации (МПК)



Например, (см. цифры в скобках и по стрелкам, рис. 12):

– раздел F состоит из четырех подразделов:

– подраздел «Общее машиностроение» состоит из трех классов (F15, F16, F17);

– класс F15 подразделяется на три подкласса (B, C, D);

– подкласс F15 C состоит из пяти основных групп (1/00, 3/00, 4/00, 5/00, 7/00);

Например, основная группа F15 B 1/00 разбита на 5 подгрупп (1/02., 1/04..., 1/047..., 1/053..., 1/.....).

Не все подгруппы находятся на одной и той же ступени иерархии; на самой высшей ступени находится *подгруппа*, перед текстом которой стоит одна точка, ниже – с двумя, тремя, четырьмя и более точками.

Полный классификационный индекс состоит из комбинации символов, используемых для обозначения раздела, класса, подкласса и основной группы или подгруппы.

В разделе описания «*Область техники*, к которой относится изобретение (полезная модель)» указывается область применения разработки. Если таких областей несколько, указываются те области, в которых разработка может преимущественно применяться.

Уровень техники раскрывается в описании путем характеристики аналогов изобретения (полезной модели), с выделением среди них аналога, наиболее близкого к изобретению (полезной модели) по совокупности признаков (прототип). *Аналог изобретения (полезной модели)* — это средство такого же назначения, известное из сведений, ставших общедоступными до даты приоритета изобретения (полезной модели), и характеризующееся совокупностью признаков, сходных с совокупностью существенных признаков изобретения (полезной модели). При описании каждого из аналогов приводятся библиографические данные источника информации, в котором он раскрыт, признаки аналога с указанием тех из них, которые совпадают с существенными признаками заявляемого изобретения (полезной модели), а также указываются известные заявителю причины, препятствующие получению требуемого технического результата. Если аналогов несколько, то последним описывается прототип.

При описании прототипа соблюдаются те же рекомендации, что и при описании аналогов. Признаки, общие для прототипа и изобретения, составляют *ограничительную* часть формулы изобретения. Как правило, именно этими признаками характеризуется прототип в описании.

В разделе «*Раскрытие изобретения*» приводятся сведения, раскрывающие *сущность* изобретения (полезной модели); подробно раскрывается задача, на решение которой направлено заявляемое изобретение (полезная модель), а также описывается тот технический результат, который может быть получен при ее осуществлении. В этом разделе указываются все существенные признаки, характеризующие разработку, с выделением признаков, отличительных от прототипа. В описании должно быть показано наличие причинно-следственной связи между совокупностью существенных признаков заявляемой разработки и ее достигаемым техническим результатом. При раскрытии сущности изобретения (полезной модели) рекомендуется указывать и другие известные заявителю виды технических результатов, в том числе в частных случаях, в конкретных формах его выполнения или при особых условиях использования.

Технический результат может выражаться, в частности, в уменьшении крутящегося момента, в снижении коэффициента трения, в предотвращении заклинивания, снижении вибрации.

В этом же разделе приводятся все существенные признаки, включенные в формулу изобретения. Вначале следует указать признаки, сходные с прототипом, входящие в *ограничительную* часть формулы изобретения. Затем указать изменения, которые вносят в прототип, составляющие *отличительную* часть формулы изобретения. После описания отличительных признаков (по формуле изобретения) раскрывается причинно-следственная часть между совокупностью существенных признаков изобретения и достижением технического результата.

Перечень фигур чертежей и иных материалов как особый раздел описания кроме перечня всех фигур графических изображений должен содержать краткое указание на то, что изображено на каждой из них. Если представлены иные материалы, поясняющие сущность изобретения, приводится краткое пояснение их содержания.

В разделе «*Сведения, подтверждающие возможность осуществления изобретения (полезной модели)*» обосновывается возможность получения указанного в разделе «Сущность изобретения (полезной модели)» технического результата.

Для изобретения, относящегося к *устройству* приводится описание его конструкции в *статическом состоянии* со ссылками на чертежи. Цифровые обозначения (позиции) элементов на чертеже указываются по мере упоминания в порядке возрастания. Затем приводится

описание работы устройства со ссылками на фигуры чертежей, а при необходимости – на иные поясняющие материалы.

Для изобретения, относящегося к *способу*, в этом разделе указываются последовательность действий (приемов, операций) над материальными объектами, а также условия проведения действий, конкретные режимы (температура, давление и т.п.), используемые при этом устройства, вещества, если это необходимо. При этом делаются ссылки на чертежи, если таковые имеются, обосновываются преимущества способа. Обязательно приводится один или несколько примеров выполнения способа.

Для изобретения, относящегося к *веществу*, указанный раздел составляется аналогичным образом. Обязательно надо учесть, что в приводимых примерах содержание каждого ингредиента указывается в том значении, которое находится в пределах указанного в формуле изобретения интервала значений. Суммарное содержание всех ингредиентов, указанных в примере, должно равняться 100%.

В заключение обосновываются преимущества изобретения по сравнению с аналогами.

Во всех случаях необходимо соблюдать единую терминологию в формуле и описании.

Составление описания изобретения часто вызывает *затруднения* по самым разнообразным причинам. Поэтому ниже приводится последовательность («схема») составления описания изобретения, при этом каждый раздел предлагается (рекомендуется) начинать с фраз указанных ниже в схеме.

МПК.....

Название изобретения.....

Изобретение относится к области.....

Известно устройство (способ, вещество) далее объект, содержащий.....
(см. название источника: книга, патент и т.д., точные библиографические данные).

Недостаткам объекта являются.....

Наиболее близким, принятым за *прототип*, является объект.....
(см. библиографические данные источника)

Недостатками объекта, прототипа являются.....

.....

Предлагаемым изобретением решается задача.....

.....

Технический результат достигается тем, что.....

.....
(приводится характеристика формулы изобретения)

Предлагаемый объект позволяет.....

.....
(в этом абзаце необходимо максимально раскрыть формулу, т.е. показать, что позволяет получить каждый из признаков)

Для пояснения описываемого объекта на чертеже (или фигурах): приведена схема (или что-либо иное, если это необходимо); привести перечень чертежей и наименование изображений на них.

Предложенный объект осуществляется следующим образом (приводится подробное описание по существу; в случае устройства дается его описание в статике и динамике).

Привести конкретные примеры объекта.

Таким образом, предлагаемый объект позволяет (перечислить преимущества).

Ниже (см. в конце учебного пособия) приведены примеры заявок на различные объекты изобретения.

Структура описания промышленного образца в принципе совпадает со структурой описания изобретения (полезной модели), хотя названия отдельных разделов и не совпадают (рис.10, 11). Например, раздел, в котором приводятся общедоступные сведения о средствах того же назначения, называется не «Уровень техники», а «Аналоги промышленного образца», раздел, посвященный реализации разработки, именуется не «Сведения, подтверждающие возможность осуществления», а «Возможность многократного воспроизведения». Кроме того, описание в целом промышленного образца завершается приведением совокупности его существенных признаков в части, определяющей объем его правовой охраны. Некоторые особые требования предъявляются и к содержанию отдельных разделов. Например, в разделе описания «Аналоги промышленного образца» могут дополнительно отражаться тенденции развития той области художественного конструирования, к которой они относятся.

Формула изобретения (полезной модели). В Патентном законе указано, что «объем правовой охраны, предоставляемой патентом на изобретение или свидетельством на полезную модель определяется формулой». Формула есть важнейшая часть заявки на изобретение в патенте. Она в сжатой форме должна выражать сущность изобретения в полном объеме. Иными словами, формула изобретения должна содержать всю необходимую для воплощения изобретательского замысла

совокупность существенных признаков. Кроме того, формула отражает новизну изобретения.

Это достигается разделением совокупности существенных признаков на две группы – *известных (ограничительных)* и *новых (отличительных)*. Первая группа признаков является общей для изобретения и ближайшего аналога (*прототипа*), обязательно единственного. Вторая группа признаков характеризует отличие изобретения от прототипа. При этом под *аналогом*, как выше уже отмечалось, понимается объект того же назначения, что и заявляемый объект, известный из сведений, ставших общедоступными до даты приоритета изобретения (например, из проведенного поиска) и характеризующийся совокупностью признаков, сходных с совокупностью существенных признаков изобретения. *Прототип* – это наиболее близкий по технической сущности и достигаемому результату аналог.

Ограничительная и отличительная части формулы разделяются словом «*отличающийся (-аяся, -еся)*». По традиции формула представляет собой одно предложение.

По структуре формула может быть *однозвенной*, т.е. состоящей из одного пункта, или *многозвенной*, т.е. состоящей из нескольких пунктов, которые находятся друг с другом в определенной зависимости (рис.13).

Однозвенная формула применяется для характеристики одного изобретения совокупностью существенных признаков, не имеющей развития или уточнения применительно к частным случаям его выполнения или использования.

Ниже приведены примеры однозвенных формул на различные объекты изобретения.

Пример 1 (объект – устройство). Фильтр для очистки жидкости, содержащей корпус в виде участка напорного трубопровода с патрубком для отвода загрязнений и установленный по оси корпуса неподвижно сетчатый конусовидный фильтрующий элемент, имеющий на внешней поверхности спиральный грязеотвод, *отличающийся* тем, что спиральный грязеотвод выполнен в виде прямоугольного уступа на теле фильтрующего элемента.

Пример 2 (объект – способ). Способ изготовления электромагнитных устройств защищенного исполнения, при котором помещают это устройство в корпус, затем заполняют полости между устройством и корпусом теплопроводным электроизоляционным наполнителем, состоящим из порошкового материала и компаунда с последующей сушкой наполнителя, *отличающийся* тем, что в качестве поро-

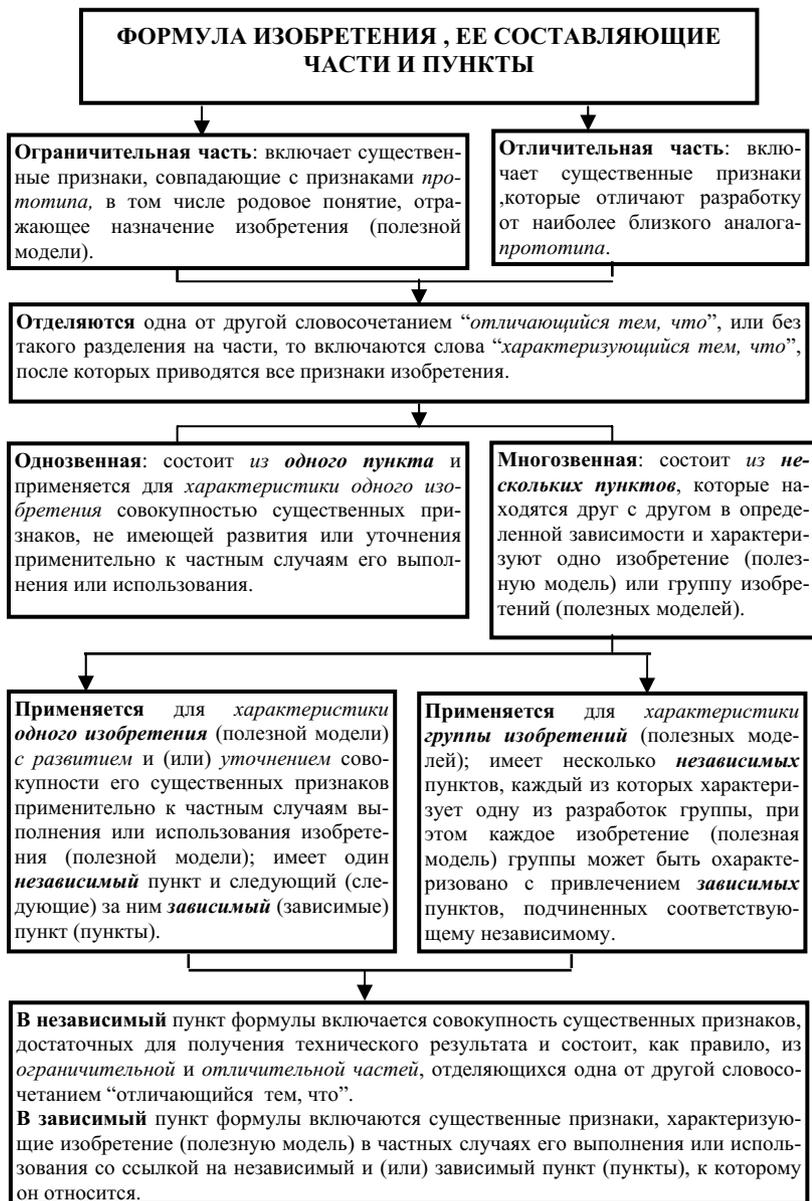


Рис. 13. Структура формулы изобретения (полезной модели)

шкового материала используют периклаз, в качестве компаунда – бишофит, а сушку ведут перед термообработкой при 100-200°C.

Пример 3 (объект – вещество). Шихта для вальцевания, содержащая цинкосодержащий материал, кварцсодержащий флюс и твердый углеродсодержащий восстановитель, *отличающийся* тем, что в качестве кварцсодержащего флюса она содержит цинк – олигонитовую руду при следующем соотношении компонентов, мас. %: цинкосодержащий материал 60-67; цинк – олигонитовая руда 2-7; твердый углеродсодержащий восстановитель 31-33.

Многозвенная формула применяется для характеристики одного изобретения (полезной модели) с развитием и (или) уточнением совокупности его существенных признаков применительно к частным случаям выполнения или использования изобретения (полезной модели) или для характеристики группы изобретений (полезных моделей).

Многозвенная формула, характеризующая одно изобретение (полезную модель), имеет *один независимый пункт* и следующие (следующие) за ним *зависимый* (зависимые) *пункт* (пункты). Многозвенная формула, характеризующая *группу изобретений* (полезных моделей), имеет *несколько независимых пунктов*, каждый из которых характеризует одну из разработок группы. При этом каждое изобретение (полезная модель) группы может быть охарактеризовано с привлечением *зависимых пунктов*, подчиненных соответствующему независимо.

В независимый пункт формулы включается совокупность существенных признаков, достаточных для получения технического результата. Он состоит, как правило, из *ограничительной части* и *отличительной части*.

В зависимый пункт формулы включаются существенные признаки, характеризующие изобретение (полезную модель) в частных случаях его выполнения или использования. В качестве прототипа решений, раскрываемых в зависимых пунктах формулы, выступает то решение, которое охарактеризовано в независимом или другом предшествующем пункте формулы. Это позволяет не воспроизводить все признаки, уже отраженные в независимом или ином пункте формулы, а ограничиться общим указанием типа: «Устройство по п. 1, *отличающееся* тем, что матрицу смачивают раствором двуххромокислого калия с концентрацией 1 г/л».

Пример многозвенной формулы для характеристики одного изобретения:

1. *Выпрямитель для дуговой сварки, содержащий понижающий силовой трансформатор, вентиляные блоки и индуктивное сопротивление, отличающийся тем, что, с целью повышения стабильности дуговой сварки, уменьшения разбрызгивания, экономии сварочных материалов и электроэнергии, а также повышения производительности, вторичная обмотка силового трансформатора выполнена из основной и дополнительной секций, включенных последовательно, цепь основной секции выполнена с повышенным индуктивным сопротивлением, дополнительная секция выполнена с минимальным рассеянием и выходным напряжением меньше суммы анодного и катодного потенциалов дуги, начало дополнительной секции и конец основной секции соединены через основной полупроводниковый вентиляный блок с выходом выпрямителя, дополнительная секция вторичной обмотки соединена через дополнительный полупроводниковый вентиляный блок с выходом выпрямителя параллельно основному вентиляльному блоку.*

2. Выпрямитель по п.1, *отличающийся тем, что, с целью уменьшения габаритов, первичная обмотка силового трансформатора выполнена из двух секций, при этом первая секция размещена на одном сердечнике с основной секцией вторичной обмотки с повышенным рассеянием, а вторая секция первичной обмотки расположена с дополнительной секцией вторичной обмотки с минимальным рассеянием.*

3. Выпрямитель по п.1, *отличающийся тем, что, с целью улучшения формирования шва, последовательно с основной секцией вторичной обмотки включено активное сопротивление.*

4. Выпрямитель по пп. 1 и 2, *отличающийся тем, что, с целью улучшения формирования шва, в контур первой секции первичной обмотки включен дроссель.*

5. Выпрямитель по п. 4, *отличающийся тем, что, с целью уменьшения габаритов, первая секция первичной обмотки и дроссель соединены последовательно и подключены параллельно к второй секции первичной обмотки трансформатора.*

Чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изложенного в описании. Они должны быть согласованы с текстом описания, и оформляются в виде графических материалов (собственно чертежей, схем, графиков, рисунков и т.п.), фотографий, таблиц, диаграмм и т.д. Рисунки представляются в том случае, если невозможно проиллюстрировать описание разработкой чертежами или схемами. Фотографии представляются как дополнение к другим видам графических материалов. В правом верхнем углу каждого листа

графических материалов указывается название изобретения (полезной модели).

Реферат представляющий собой сокращенное изложение содержания описания изобретения (полезной модели), включающее название, характеристику области техники, к которой относится изобретение (полезная модель), и (или) область его применения, если это не ясно из названия разработки, характеристику сущности с указанием достигаемого технического результата. Сущность изобретения (полезной модели) в реферате характеризуется путем такого свободного изложения формулы, при котором сохраняются все существенные признаки независимого пункта формулы. При необходимости в реферат включают чертеж или химическую формулу. Кроме того, реферат может содержать дополнительные сведения, в частности указание на наличие и количество зависимых пунктов формулы, графических изображений, таблиц. Средний объем текста реферата — до 1000 печатных знаков.

В состав заявки на выдачу **патента на промышленный образец** включается комплект фотографий изделия, макета или рисунка, который является основным документом, содержащим изобразительную информацию о заявляемом промышленном образце и позволяющим определить объем его правовой охраны. Изделие должно быть сфотографировано полностью при равномерном освещении на нейтральном фоне, без посторонних предметов. Художественно-конструкторские решения изделий одежды и обуви должны быть сфотографированы на манекенщице (манекеншике), возрастная группа и антропометрические данные которой (размер, рост, полнота) соответствуют положенным в основу разработки данным.

Художественно-конструкторское решение, относящееся к комплекту (набору) изделий, должно быть представлено фотографией общего вида комплекта (набора), а также photographиями отдельных изделий, входящих в комплект. Каждый вариант промышленного образца должен быть представлен отдельным комплектом фотографий. Заявка должна содержать черно-белые фотографии общего вида промышленного образца в ракурсе 3 x 4 см спереди, виды слева, справа, сзади, а при необходимости – снизу, сверху. Для изделий закрывающихся, складывающихся, трансформирующихся и т.д., например холодильники, телефонные будки, пылесосы и т.п., прилагаются фотографии изделий в открытом и собранном виде. В тех случаях, когда цветное решение изделия является одним из существенных признаков промышленного образца, должны быть приложены одна цветная фото-

графия общего вида изделия, слайд или схема цветового решения. Фотографии представляются размером 18 x 24 см. Для небольших по габаритам изделий или макетов, например наручных (карманных) часов, микрокалькуляторов и т.п., могут быть представлены фотографии размером 13 x 18 или 9 x 12 см. Фотографии изделия, макета или рисунка общего вида представляют в шести экземплярах, а остальные фотографии – в двух экземплярах.

Кроме комплекта фотографий в состав заявки на промышленный образец при необходимости могут входить чертеж общего вида изделия или принципиальная компоновочная схема, конфекционная карта, т.е. образцы текстильных, трикотажных материалов, кожи, фурнитуры, отделки и т.д., рекомендуемых для изготовления изделия, эргономическая схема и т.д. Указанные документы должны содержать дополнительную информацию о заявляемом художественно-конструкторском решении, не содержащуюся в фотографиях, но относящуюся к существу художественно-конструкторского решения.

К заявке на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец прилагается *документ, подтверждающий уплату пошлины в установленном размере или основания для освобождения от уплаты пошлины, а также для уменьшения ее размера.* Указанный документ представляется одновременно с заявкой или не позднее двух месяцев с даты поступления заявки. В соответствии с Положением о пошлинах за патентование взимается пошлина: за подачу заявки на выдачу патента; за каждый пункт формулы изобретения свыше двадцати пяти; экспертизу заявки и т.д. (см. выше 2.1).

2.4.3. Рассмотрение заявки в Патентном ведомстве

Формальная экспертиза заявки

Поступившие в Патентное ведомство заявки регистрируются и передаются на экспертизу. Правила проведения экспертизы заявок *на изобретение, полезную модель и промышленный образец* существенно отличаются друг от друга (рис. 14). Если заявки на изобретения и промышленные образцы проверяются как с точки зрения правильности их составления, так и с точки зрения их существа, то при экспертизе заявок на полезные модели проверка соответствия заявленного решения установленным законом критериям патентоспособности не осуществляется. В свою очередь, правила экспертизы заявок на изобретения и промышленные образцы также не совпадают. Если в отношении заявок на промышленные образцы, успешно прошедших *формальную*

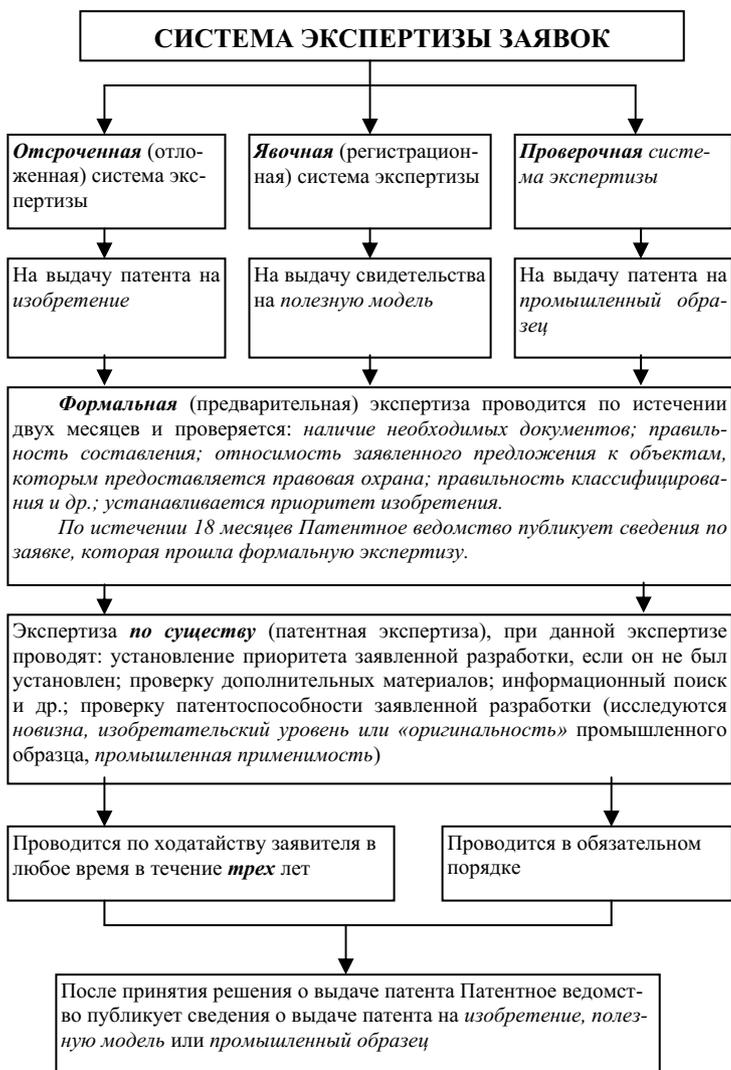


Рис. 14. Структурная схема экспертизы заявок на изобретение, полезную модель, промышленный образец

экспертизу, экспертиза по существу проводится без каких-либо изъятий и дополнительных условий, то заявки на изобретения подвергаются подобной экспертизе лишь по специальному ходатайству заявителя или третьих лиц. Таким образом, новый Патентный закон РФ устанавливает:

– *проверочную систему экспертизы заявок на выдачу патента на промышленный образец;*

– *отсроченную (отложенную) систему экспертизы заявок на выдачу патента на изобретение;*

– *явочную (регистрационную) систему экспертизы заявок на выдачу свидетельства на полезную модель.*

Каждая из этих процедур патентования имеет свои особенности (рис. 14).

Все патентные заявки, какого бы объекта промышленной собственности они ни касались, проверяются в отношении их соответствия установленным формальным требованиям. Данная экспертиза, которая носит название *формальной или предварительной*, проводится по единым правилам, закрепленным пп. 1—5 ст. 21 Патентного закона РФ и развитым Правилами составления, подачи и рассмотрения заявок на выдачу охраняемых документов. В ходе проведения формальной экспертизы заявки проверяется:

– наличие необходимых документов;

– правильность их составления;

– относимость заявленного предложения к объектам, которые могут быть признаны соответственно изобретениями, полезными моделями или промышленными образцами;

– соблюдение требования единства изобретения, полезной модели или промышленного образца;

– не изменяют ли дополнительные материалы, если они представлены, сущность заявленного объекта промышленной собственности и соблюден ли установленный порядок их представления;

– правильность классифицирования изобретения или полезной модели по МПК и промышленного образца по МКПО;

– соблюдение порядка подачи заявки через патентного поверенного, включая наличие и правильность оформления доверенности, удостоверяющей полномочия патентного поверенного. Кроме того, в результате формальной экспертизы обычно устанавливается дата приоритета заявки, если только заявителем не испрашивается более ранний приоритет по сравнению с датой поступления основных материалов.

По общему правилу, формальная экспертиза заявки проводится по истечении двух месяцев с даты ее поступления в Патентное ведомство (п. 1 ст. 21 Патентного закона РФ). Такая отсрочка в проведении экспертизы установлена в интересах заявителей, которые в соответствии со ст. 20 Патентного закона РФ в течение двух месяцев пользуются правом внесения в материалы заявки исправлений и уточнений без изменения существа заявленного изобретения, полезной модели, промышленного образца.

На основании результатов формальной экспертизы может быть принято одно из следующих решений. Если заявка подана на разработку, относящуюся к патентоспособным объектам, в состав заявки входят все необходимые документы и эти документы правильно оформлены, выносится положительное решение. Это означает, что заявки на изобретение и промышленный образец принимаются к дальнейшему рассмотрению, а заявка на полезную модель считается удовлетворенной. Заявитель уведомляется о положительном решении формальной экспертизы и установлении приоритета в соответствии с закрепленными законом правилами.

Если в результате формальной экспертизы будет установлено, что заявка оформлена на предложение, которое не относится к патентоспособным объектам, принимается решение об отказе в выдаче патента.

В процессе формальной экспертизы заявленный объект промышленной собственности может быть признан секретным. В этом случае заявитель уведомляется о невозможности предоставления ему правовой охраны в соответствии с Патентным законом РФ.

По заявке, оформленной с нарушением требований к ее документам, заявителю направляется запрос с предложением в течение двух месяцев с даты его получения представить исправленные или отсутствующие документы. Основаниями для запроса могут быть: отсутствие в материалах заявки каких-либо документов из перечисленных в ст. 16 – 19 Патентного закона РФ; выявление органом, осуществляющим экспертизу, необходимости внесения в заявку уточнений. Необходимость уточнения заявки может быть, в частности, обусловлена:

- наличием таких недостатков в оформлении и содержании документов, которые делают невозможным использовать эти документы в соответствии с их назначением;

- отсутствием в документах реквизитов и подписей, предусмотренных действующими правилами;

– установлением, что заявка подана через патентного поверенного, не зарегистрированного в Патентном ведомстве РФ, и т.д.

Исправление и дополнение заявки должны быть сделаны заявителем в двухмесячный срок с даты получения запроса. По ходатайству заявителя указанный срок может быть продлен при условии уплаты специальной пошлины.

Документ, подтверждающий уплату пошлины, представляется вместе с ходатайством о продлении установленного срока.

В случае если заявитель в установленный срок не представит запрашиваемые материалы или ходатайство о продлении этого срока, заявка признается отозванной. Заявитель пользуется правом отозвать свою заявку на изобретение, полезную модель или промышленный образец и по собственной инициативе. Для этого ему достаточно подать в Патентное ведомство письменное заявление. Заявитель уведомляется об удовлетворении просьбы, а делопроизводство по заявке прерывается.

Окончание формальной экспертизы с положительным результатом по заявкам на выдачу патентов на изобретение, полезную модель и промышленный образец имеет разные правовые последствия. Применительно к заявкам на полезную модель это служит основанием для вынесения решения о выдаче свидетельства. Заявки на промышленные образцы передаются для проведения экспертизы по существу. Что касается заявок на изобретения, то их дальнейшее прохождение осуществляется по правилам отсроченной экспертизы. Сущность этих правил сводится к следующему. По истечении 18 месяцев с даты поступления заявки, прошедшей формальную экспертизу с положительным результатом, Патентное ведомство публикует сведения о заявке, кроме случаев, когда она отозвана. Состав публикуемых сведений определяет Патентное ведомство. Любое лицо после опубликования сведений о заявке вправе ознакомиться с ее материалами. По ходатайству заявителя Патентное ведомство может опубликовать сведения о заявке ранее указанного срока.

С даты публикации сведений о заявке до даты публикации сведений о выдаче патента заявленному изобретению предоставляется временная правовая охрана в объеме опубликованной формулы.

Патентный закон РФ предоставляет как заявителю, так и любым третьим лицам право ходатайствовать о проведении по заявке на изобретение, прошедшей формальную экспертизу с положительным результатом, информационного поиска для определения уровня техники, в сравнении с которым будет осуществляться оценка новизны и

изобретательского уровня заявленного предложения. Введение в закон указанного права имеет двойной смысл. С одной стороны, результаты информационного поиска облегчают заявителю решение вопроса о дальнейшей судьбе заявки, так как дают более ясное представление о перспективах ее рассмотрения. С другой стороны, третьим лицам предоставляется возможность лучше оценить патентоспособность заявленного решения и на основе этого определить свои дальнейшие действия, например, по приобретению прав на патент, заключению с заявителем соглашения об использовании разработки в период ее временной правовой охраны, ее использованию без разрешения заявителя и т.п.

Порядок проведения информационного поиска и представления отчета о нем определяются п. 22 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на изобретение. Информационный поиск проводится на основании формулы изобретения с учетом описания и чертежей, а также с учетом возможных изменений формулы изобретения в установленном порядке. Для целей информационного поиска уровень техники включает документы, которыми располагает Патентное ведомство на дату окончания поиска и которые будут приняты во внимание при оценке новизны и изобретательского уровня заявленного изобретения. Патентное ведомство гарантирует проведение информационного поиска в объеме, включающем:

- официальные бюллетени Патентного ведомства, а также бывшего Патентного ведомства СССР;
- описание к охраняемым документам СССР и РФ;
- заявки на изобретение и полезные модели, доступные для ознакомления третьих лиц с их материалами; запатентованные в РФ изобретения и полезные модели;
- патентную документацию США, Великобритании, Германии, Франции, Японии (в объеме рефератов на русском и английском языках), Швейцарии (на французском и немецком языках), а также патентную документацию Европейского патентного ведомства и ВОИС;
- непатентную литературу по списку, опубликованному Международным бюро ВОИС, с ретроспективой не менее пяти лет.

Информационный поиск не прекращается и проводится до конца в полном объеме, даже если в процессе поиска в уровне техники обнаружено средство того же назначения, характеризующееся признаками, идентичными всем признакам изобретения, по которому проводится поиск.

Информационный поиск проводится и отчет о поиске направляется лицу, подавшему ходатайство о его проведении, в течение четырех месяцев с даты поступления ходатайства, если заявка не отозвана на дату поступления ходатайства, или до направления отчета о поиске.

Важным положением российского патентного законодательства является право заявителя на преобразование заявки на изобретение в заявку на полезную модель и наоборот. В соответствии со ст. 28 Патентного закона РФ *поданная заявка на изобретение может быть преобразована в заявку на полезную модель путем подачи соответствующего заявления до момента публикации сведений о заявке. Преобразование заявки на полезную модель в заявку на изобретение возможно до принятия по ней решения о выдаче свидетельства. При указанных преобразованиях сохраняется приоритет первой заявки. За преобразование заявки на изобретение в заявку на полезную модель взимается пошлина.*

Экспертиза заявки по существу

Патенты на изобретения и промышленные образцы выдаются лишь после проведения *экспертизы заявок по существу* (патентной экспертизы). Указанная экспертиза проводится по единым правилам, закрепленным пп. 8 – 10 ст. 21 Патентного закона РФ и детализированным в Правилах по составлению, подаче и рассмотрению заявок на объекты промышленной собственности. Различие состоит лишь в том, что патентная *экспертиза заявок на промышленные образцы проводится в обязательном порядке*, а заявки на изобретения подвергаются такой экспертизе лишь *при наличии особого ходатайства* заявителя или третьих лиц, в течении трех лет с даты подачи заявки; в противном случае заявка признается отозванной.

При проведении экспертизы заявки по существу устанавливается приоритет изобретения (промышленного образца), если он не был установлен при проведении формальной экспертизы, и проверяется патентоспособность заявленного изобретения или промышленного образца. Установление приоритета заявленной разработки на данной стадии проведения экспертизы проводится тогда, когда заявитель испрашивает приоритет по дате подачи первой заявки в государстве – участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет), по дате поступления дополнительных материалов, если они оформлены заявителем в качестве самостоятельной заявки, по дате поступления в Патентное ведомство более

ранней заявки того же заявителя, раскрывающей сущность этого изобретения или промышленного образца, и т.д.

Проверка патентоспособности заявленной разработки состоит в исследовании экспертами Патентного ведомства вопроса о том, *отвечает ли разработка всем требуемым по закону признакам объекта патентной охраны*. Иными словами, в ходе патентной экспертизы проверяются *новизна, изобретательский уровень* (применительно к промышленному образцу – *оригинальность*), *промышленная применимость* заявленной разработки, а также соответствие предложенного решения общественным интересам, принципам гуманности и морали. Срок, в течение которого Патентное ведомство должно провести экспертизу по существу, Патентным законом РФ не установлен. На практике средние сроки проведения экспертизы по существу составляют по изобретениям 12 месяцев, а по промышленным образцам – 9 месяцев.

В период проведения экспертизы заявки по существу Патентное ведомство вправе запросить у заявителя дополнительные материалы, без которых проведение экспертизы невозможно, в том числе измененную формулу изобретения или уточненную совокупность признаков промышленного образца. В случае если заявитель в указанный срок не представит запрашиваемые материалы или просьбу о продлении установленного срока, заявка признается отозванной.

Как уже отмечалось, по заявке на изобретение заявитель, при условии уплаты пошлины, может вносить исправления и уточнения в поданную заявку вплоть до вынесения решения по результатам экспертизы по существу. При этом, однако, не должна изменяться сущность заявленного изобретения. Дополнительные материалы, изменяющие сущность изобретения, во внимание не принимаются. В заявку на промышленный образец какие-либо изменения по инициативе заявителя на этапе проведения экспертизы по существу вносятся не могут.

Экспертиза заявки по существу проводится при условии уплаты заявителем специальной пошлины. При наличии в заявке отчета о патентном поиске или заключения экспертизы, подготовленных одним из международных органов в соответствии с международными соглашениями, участницей которых является Россия, размер пошлины уменьшается на 20%. При наличии в заявке отчета об информационном поиске, проведенном уполномоченной организацией, размер пошлины уменьшается на 50%. Документ, подтверждающий уплату пошлины, представляется вместе с ходатайством о проведении экспертизы по существу. При отсутствии такого документа ходатайство считается неподанным. Пошлина за проведение экспертизы по существу в отно-

шении заявки на промышленный образец, как уже отмечалось, уплачивается одновременно с пошлиной за подачу заявки.

По результатам экспертизы по существу принимается решение о выдаче или отказе в выдаче патента. Если в результате экспертизы по существу Патентное ведомство установит, что заявленное изобретение (промышленный образец), выраженное формулой (совокупностью существенных признаков), соответствует условиям патентоспособности, выносится *решение о выдаче патента* с этой формулой (совокупностью существенных признаков). При установлении несоответствия заявленного изобретения (промышленного образца) условиям патентоспособности выносится *решение об отказе в выдаче патента*.

При несогласии с решением экспертизы по существу заявитель может подать в Апелляционную палату Патентного ведомства возражение на решение об отказе в выдаче патента. Такое возражение может быть подано в течение трех месяцев с даты получения решения или затребованных от Патентного ведомства копий противопоставленных заявке материалов. Сами эти материалы должны быть запрошены заявителем в течение двух месяцев с даты получения им решения. За подачу возражения взимается пошлина. Возражение рассматривается Апелляционной палатой Патентного ведомства в соответствии с порядком, установленным Правилами подачи возражений и их рассмотрения в Апелляционной палате Роспатента, утвержденных Роспатентом 19 апреля 1995 г. В случае подтверждения Апелляционной палатой решения патентной экспертизы заявитель согласно п. 9 ст. 21 Патентного закона РФ вправе подать жалобу в Высшую патентную палату Роспатента, где она рассматривается в соответствии с Правилами подачи жалоб, заявлений и ходатайств и их рассмотрения в Высшей патентной палате Российского агентства по патентам и товарным знакам, утвержденным Роспатентом 21 мая 1998 г. Подача жалобы оплачивается пошлиной. Заявители, не согласные с решениями Высшей патентной палаты Роспатента, могут обратиться с жалобой в суд или арбитражный суд.

2.4.4. Выдача патента

После принятия решения о выдаче патента при условии уплаты заявителем пошлины за выдачу патента Патентное ведомство публикует в своем официальном бюллетене сведения о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Указанные сведения включают имя автора (авторов), если последний (последние) не отказался (отказались) быть упомянутым (упомянутыми) в

качестве такового (таковых), и патентообладателя, название и формулу изобретения или полезной модели или перечень существенных признаков промышленного образца и его изображение. Полный состав публикуемых сведений определен Патентным ведомством в Правилах составления, подачи и рассмотрения заявок на объекты промышленной собственности.

Одновременно с публикацией сведений о выдаче патента Патентное ведомство вносит изобретение, полезную модель и промышленный образец соответственно в Государственный реестр изобретений РФ, Государственный реестр полезных моделей РФ, Государственный реестр промышленных образцов РФ.

Фактическая выдача патента лицу, на имя которого он испрашивается, производится Патентным ведомством после внесения разработки в соответствующий государственный реестр. При наличии нескольких лиц, на имя которых испрашивается патент, им выдается один патент. Форма патента и состав указываемых в нем сведений устанавливаются Патентным ведомством. Если в выданный патент вкрались очевидные или технические ошибки, они подлежат исправлению Патентным ведомством по требованию патентообладателя (п. 3 ст. 26 Патентного закона РФ).

Исправление ошибок, происшедших по вине Патентного ведомства, производится за счет Патентного ведомства. Внесение исправлений в выданный патент производится либо путем выдачи патентообладателю специального документа, подтверждающего данное юридическое действие, либо путем замены патента. Об исправлениях, внесенных в патент, сообщается в официальном бюллетене Патентного ведомства.

2.4.5. Оформление патентных прав на изобретения и промышленные образцы, созданные до введения в действие Патентного закона РФ

Общие положения

Восстановление в России патентно-правовой охраны разработок, которое произошло с принятием Патентного закона РФ, породило ряд правовых проблем, связанных с переходом к ней от действовавшей в течение 70 лет системы охраны прав разработчиков с помощью авторских свидетельств (свидетельств). Патентный закон РФ применяется к правоотношениям, возникшим после введения его в действие, т.е. с 14 октября 1992 г., когда данный Закон был официально опублико-

ван. Однако известно, что существует большая масса изобретательских правоотношений, возникших хотя и до вступления Закона в силу, но продолжающих существовать после этого срока. В частности, в стране действовало около полутора миллионов авторских свидетельств на изобретения и свидетельств на промышленные образцы, сотни тысяч патентов, в производстве Патентного ведомства находилось множество нерассмотренных заявок; изобретения и промышленные образцы, которые охранялись с помощью авторских свидетельств и свидетельств, использовались предприятиями и организациями без заключения каких-либо лицензионных соглашений и т.п.

Все эти и некоторые другие моменты создали ряд дополнительных сложностей при переходе к патентной системе охраны разработок. Урегулированию этих непростых вопросов посвящено основное содержание постановления Верховного Совета РФ «О введении в действие Патентного закона РФ» от 23 сентября 1992 г., а также ряд подзаконных актов, принятых Правительством РФ и Патентным ведомством РФ. Целесообразно выделить и рассмотреть отдельно две относительно самостоятельные проблемы, которые связаны с:

- действием ранее выданных патентов;
- действием ранее выданных авторских свидетельств на изобретения и свидетельств на промышленные образцы и их обменом на патенты РФ.

Действие ранее выданных патентов

Вопрос о судьбе патентов на изобретения и промышленные образцы, выданных на основании ранее действовавшего законодательства, затрагивал прежде всего интересы иностранных патентообладателей. Число патентов, выданных в прежние годы российским гражданам, если не считать тех, кто в период с 1 июля по 27 декабря 1991 г. успел обменять свое авторское свидетельство на патент СССР, было ничтожно малым. Тем не менее проблема действия ранее выданных патентов имела большое практическое значение. Она решена российским законодательством следующим образом.

Прежде всего в п. 3 постановления Верховного Совета РФ «О введении в действие Патентного закона РФ» от 23 сентября 1992 г. закреплено принципиальное положение о том, что на территории России признается действие ранее выданных охранных документов СССР на изобретения и промышленные образцы. Это означает, что все выданные ранее охранные документы СССР, включая патенты, авторские свидетельства и свидетельства, сохраняют свое действие, хотя Патентным законом РФ установлены иные критерии патентоспособности

объектов промышленной собственности, другие виды охранных документов и т.п. Владельцы патентов не должны были предпринимать каких-либо специальных мер для того, чтобы выданные им Патентным ведомством СССР охранные документы получили признание в РФ. В частности, не требовалось подачи какого-либо специального ходатайства, обмена патентов СССР на российские патенты и т.п. *Все выданные ранее патенты СССР автоматически действуют на территории России.*

Что касается *срока действия* ранее выданных патентов, которые на 14 октября 1992 г. не утратили своей юридической силы, то он продлен до 20 лет применительно к патентам на изобретения и до 15 лет применительно к патентам на промышленные образцы.

Действие ранее выданных авторских свидетельств на изобретения и свидетельств на промышленные образцы и их обмен на патенты РФ

Поскольку подавляющее большинство изобретений и промышленных образцов, созданных российскими изобретателями и дизайнерами, охранялось в СССР с помощью авторских свидетельств (свидетельств), проблема обмена этих охранных документов на российские патенты затрагивала интересы большого числа разработчиков и пользователей объектов промышленной собственности. Постановление Верховного Совета РФ «О введении в действие Патентного закона РФ» предоставляет заявителям возможность обменять авторское свидетельство (свидетельство) на патент РФ путем подачи в Патентное ведомство РФ специального ходатайства. Однако для осуществления такого обмена необходимы по крайней мере два условия.

Во-первых, это можно сделать лишь по авторским свидетельствам СССР на изобретения, по которым на момент введения в действие Патентного закона РФ не истек 20-летний срок с даты подачи заявки, и свидетельствам СССР на промышленные образцы, по которым не истек 15-летний срок с даты подачи заявки.

Во-вторых, для осуществления такого обмена необходимо достижение соглашения между заявителем и автором. Очевидно, что одним из важнейших в таком соглашении является вопрос о том, на чье имя будет выдан патент, если автор и заявитель не совпадают. При взаимном согласии сторон данный вопрос может быть решен любым образом. Если, однако, достичь соглашения не удастся, спор между сторонами может быть передан на разрешение суда.

Срок подачи ходатайства о прекращении действия авторского свидетельства (свидетельства) СССР на территории РФ с одновремен-

ной выдачей патента РФ на оставшийся срок постановлением не определен. Следует, очевидно, полагать, что оно может быть подано в любое время в пределах 20 (15) лет с даты подачи заявки на изобретение (промышленный образец). До подачи такого ходатайства, а также в случае, если оно вообще не будет подано, сохраняет силу выданное ранее авторское свидетельство (свидетельство) СССР. Поскольку Патентный закон РФ такой формы охраны разработок не предусматривает, правовой режим подобных разработок определен специальным постановлением Совета Министров РФ от 12 июля 1993 г. № 648 «О порядке использования изобретений и промышленных образцов, охраняемых действующими на территории Российской Федерации авторскими свидетельствами на изобретение и свидетельствами на промышленный образец, и выплаты их авторам вознаграждения».

2.5. Права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

2.5.1. Общие положения

Патентное законодательство России, нормы которого регулируют в основном отношения, связанные с приобретением, осуществлением и защитой патентных прав на объекты промышленной собственности, признает и гарантирует также охрану прав действительных создателей технических новшеств. При сравнении Патентного закона РФ с ранее действовавшими в СССР нормативными актами по изобретательству может на первый взгляд показаться, что законодатель вообще забыл о правах самих авторов новых разработок, сосредоточив все внимание на правах и обязанностях патентообладателей, но:

– *во-первых*, выдвижение на первый план в Патентном законе РФ фигуры патентообладателя является вполне естественным шагом и закономерно вытекает из перехода к патентной форме охраны изобретений и других объектов промышленной собственности.

– *во-вторых*, создателям патентоспособных технических новшеств впервые предоставлена реальная возможность самим стать патентообладателями.

– *в-третьих*, Патентный закон РФ «помнит» об авторах, гарантируя им все основные права, которые обычно предоставляются разработчикам патентным законодательством развитых стран.

В патентном законе РФ отсутствует специальный раздел, посвященный правам авторов; права разработчиков рассредоточены по

разным статьям Закона, что приводит к необходимости его анализа по данному вопросу.

2.5.2. Право на подачу заявки

Прежде всего закон предоставляет автору изобретения, полезной модели или промышленного образца *право подать заявку на выдачу патента и стать патентообладателем* (п. 1 ст. 8 Патентного закона РФ). Вопросы о том, что представляет собой заявка, куда она подается и т.п., были рассмотрены выше. Законодательство России исходит из того, что подать заявку на выдачу патента может лишь лицо, творческим трудом которого сделана соответствующая разработка, за исключением случаев, указанных в законе. При этом в отличие, например, от патентного права США не требуется, чтобы заявитель был «действительным и первым изобретателем». Вполне достаточно, чтобы заявитель был изобретателем, что и предполагается при подаче заявки. Иными словами, от заявителя, который называет себя изобретателем, не требуется представления каких-либо доказательств того, что именно он создал ту или иную разработку. Напротив, если в качестве заявителей выступают другие лица, являющиеся правопреемниками изобретателя, они должны доказать свое правомочие на подачу заявки. Обычно для этого они представляют надлежаще оформленный документ, подтверждающий свое правопреемство в правах изобретателя. Таким образом, право на подачу заявки является исключительным правом того лица, которое создало соответствующее решение. Иные лица могут подавать заявки на тождественное решение, лишь получив на это разрешение автора или став его законным правопреемником, либо самостоятельно достигнув того же результата.

Закрепляя за изобретателем исключительное право на подачу заявки, закон исходит из того, что разработчику принадлежит интеллектуальная собственность на достигнутый им творческий результат. Поэтому только он сам вправе решать вопрос о возможности и целесообразности ознакомления общества со своей разработкой. Он может сохранить свое изобретение или иную разработку в тайне, например, желая извлекать выгоду из монопольного владения секретом производства, стремясь максимально использовать свои более ранние разработки, считая разработку потенциально опасной для общества, и т.п. Изобретатель должен лишь учитывать, что эта его фактическая монополия может быть в любой момент прервана, если аналогичный результат будет достигнут другим лицом. Кроме того, хотя закон признает и охраняет право на секреты производства, данная охрана не является на-

дежной и не обеспечивает гарантию того, что все потери, которые может понести обладатель секрета, будут ему возмещены лицом, завладевшим этим секретом, в связи с трудностями процесса доказывания. Для обеспечения более надежной, хотя и ограниченной определенным сроком и обремененной рядом обязанностей охраны своей интеллектуальной собственности, гарантирующей исключительное право на ее использование, изобретатель может получить патент на свою разработку. При этом, однако, он должен раскрыть сущность своего изобретения, полезной модели или промышленного образца, что является непременным условием предоставления ему такой охраны.

Говоря о праве на подачу заявки на выдачу патента, нужно всегда различать две его стороны – *процессуально-правовую* и *материально-правовую*. *Право на заявку в процессуальном смысле* означает возможность любого лица оформить и подать в установленном порядке заявку на выдачу патента. Данному праву корреспондирует обязанность Патентного ведомства принять любую правильно оформленную заявку, рассмотреть ее и вынести по ней решение в соответствии с правилами действующего законодательства. *Право на заявку в рассматриваемом смысле* не зависит от того, соответствует ли в действительности заявляемый объект установленным законом критериям патентоспособности.

Право на заявку в материальном плане означает возможность действительного создателя разработки или его правопреемника добиться официального признания достигнутого творческого результата одним из охраняемых объектов промышленной собственности и закрепления за собой исключительного права на его использование. Данному праву соответствует обязанность Патентного ведомства вынести положительное решение по заявке и выдать патент заявителю, если заявленный объект отвечает всем критериям патентоспособности и не имеется установленных законом препятствий к выдаче патента. Право на заявку в материально-правовом смысле может быть утрачено, если разработка перестает быть патентоспособной. Например, при публичном раскрытии информации, относящейся к изобретению, полезной модели или промышленному образцу, право на заявку и получение патента сохраняется лишь в течение установленного законом шестимесячного срока. Четкое разграничение двух сторон рассматриваемого права имеет важное практическое значение в связи с несовпадением условий и последствий их передачи третьим лицам, разным порядком их реализации, разными обременениями, которыми сопровождается их осуществление, и т.д.

В случаях, прямо указанных законом, право на подачу заявки принадлежит не создателю разработки, а иным лицам. В частности, таким лицом является работодатель, если разработка носит служебный характер или выполнена по его конкретному заданию и если договором между ним и автором (авторами) не предусмотрено иное.

Если разработка создана творческими усилиями двух и более лиц, право на подачу заявки принадлежит совместно всем соавторам. Поэтому вопрос о том, подавать или не подавать заявку, решается всеми ими по взаимному согласию. Если согласие по этому вопросу отсутствует, каждый из соавторов может самостоятельно запатентовать лишь ту часть совместной разработки, которая создана его личным творческим трудом. Тогда, когда это невозможно либо нельзя практически разграничить вклад соавторов, право на подачу заявки является фактически парализованным. Российское патентное законодательство, во всяком случае, прямо не предусматривает выхода из создавшейся ситуации. Конечно, на практике любой из соавторов может решить данный вопрос «силовым» методом, т.е. подать заявку лишь от своего имени и тем самым подтолкнуть других соавторов к участию в производстве по заявке. Однако такой путь сознательного обострения конфликта означает нарушение прав других соавторов и не может считаться законным выходом из создавшейся ситуации.

При наличии судебного решения в пользу подачи заявки любой из соавторов может подать заявку, в которой в качестве заявителя будет фигурировать не только он сам, но и другие соавторы. Взаимоотношения сторон после выдачи патента Патентным законом РФ в общем виде урегулированы. Они определяются соглашением сторон, а при отсутствии согласия каждый из патентообладателей может использовать охраняемый объект по своему усмотрению, за исключением выдачи лицензий и уступки патента третьим лицам.

2.5.3. Право авторства и право на авторское имя

Важнейшим личным неимущественным правом изобретателя является *право авторства, которое в общем виде можно определить как возможность, предоставленную законом действительному создателю изобретения, полезной модели или промышленного образца, быть признанным единственным их творцом.*

Право авторства носит *абсолютный* и *исключительный* характер. Абсолютный характер права авторства вытекает из предоставляемой автору возможности требовать от всех третьих лиц признания и

уважения того факта, что он является разработчиком соответствующего объекта. Со стороны корреспондирующей ему обязанности право авторства абсолютно, т.к. обязанность признать, уважать и воздерживаться от нарушения данного права лежит на всех третьих лицах. Исключительность права авторства означает, что никто другой, кроме самого автора, не может быть носителем права авторства на тождественный объект промышленной собственности.

Право авторства является *неотчуждаемым правом*, что обусловлено его личным характером. Оно не может быть передано другому лицу ни при жизни изобретателя, ни после его смерти. Переуступка изобретателем прав на получение патента или самого патента третьим лицам означает лишь передачу прав на использование разработки, но не передачу права авторства. Это право принадлежит изобретателю пожизненно и прекращается лишь с его смертью. Данный вывод логически вытекает из положения о невозможности существования бесхозяйного права. После смерти автора охраняется не право авторства, а авторство как общественно значимый интерес, заключающийся в признании изобретателем того, кто является действительным творцом разработки.

С правом авторства тесно связано право на авторское имя, которое состоит в обеспеченной законом возможности изобретателя требовать, чтобы его имя как создателя разработки упоминалось в любых публикациях о созданном им объекте. Имя действительного автора в обязательном порядке указывается в заявке на выдачу патента, кто бы ни выступал в качестве заявителя, а также в самом патенте. Что касается публикуемых в официальном бюллетене Патентного ведомства сведений о выданном патенте, то автор может отказаться быть упомянутым в качестве такового (ст. 25 Патентного закона РФ). Это новое положение в российском патентном законодательстве, так как прежде имя изобретателя указывалось во всех случаях. Разумеется, имя автора не должно искажаться при публикациях. Право выступать под псевдонимом изобретателям не предоставляется.

Как уже говорилось, действующее законодательство не предоставляет авторам разработок *право на присвоение последним имени автора или специального названия*. Вместе с тем в литературе отмечается, что и в настоящее время при наличии ходатайства заявителя разработкам иногда присваиваются имена их авторов или специальные названия, что подтверждают, например, фигурирующие в источниках патентной информации изобретения: «Информационный комплекс Г.И. Юденича», «Водка особая "Звезда Севера"» и др.; полезные моде-

ли «Диагностическая рамка "Антонина"», «Диван-кровать "Коммет"» и др.; промышленные образцы «Электрогитара "Радиант"», «Набор мягкой мебели для отдыха "Венеция"» и др. По всей видимости, такая практика свидетельствует о наличии потребности в должной индивидуализации непосредственно самих разработок, а не только производимых на их основе товаров. Сейчас правовой режим специальных названий разработок, равно как и их соотношение с фирменными наименованиями, товарными знаками и наименованиями мест происхождения товаров, законодательством не урегулированы. Представляется, что указанная проблема заслуживает внимания законодателя.

2.5.4. Право на вознаграждение

К числу имущественных прав создателей разработок, которые по тем или иным основаниям не становятся патентообладателями, относится *право на получение вознаграждения от патентообладателя или иных лиц, использующих разработку*. Такое право возникает у двух категорий авторов: *им обладают авторы, создавшие разработку в связи с выполнением служебных обязанностей или полученного от работодателя конкретного задания*. Как уже отмечалось, в том случае, если только соглашением между автором и работодателем не предусмотрено иное, право на получение патента принадлежит работодателю. Но автор при этом имеет право на вознаграждение, соразмерное выгоде, которая получена работодателем или могла бы быть им получена при надлежащем использовании объекта промышленной собственности.

Рассматриваемая гарантия является весьма актуальной, поскольку существующий в настоящее время в России уровень заработной платы творческих работников весьма далек от мировых стандартов и, как правило, не зависит от того, превосходят ли результаты их труда уровень техники или сводятся к обычному проектированию. В принципе, конечно, не исключена такая ситуация, когда по соглашению работодателя и автора, нанятого, например, для выполнения конкретного задания, последнему в процессе работы над изобретением, полезной моделью или промышленным образцом выплачивается вознаграждение, вполне соразмерное возможной выгоде работодателя. В этом случае, особенно если в заключенном контракте четко оговорен данный вопрос, право автора на вознаграждение может быть ограничено тем, что ему причитается по контракту. Но это является исключением из общего правила, которое возможно в основном тогда, когда между сторонами нет спора по указанной проблеме.

Размер и порядок выплаты рассматриваемого вознаграждения определяются соглашением между автором и работодателем. Такое соглашение может быть достигнуто как заранее, например, при приеме автора на работу или, по крайней мере, до завершения работы над предложением, так и в последующем, например, когда автор сообщает работодателю о созданной им разработке или уже тогда, когда она начинает использоваться и приносить прибыль. Если достичь соглашения не удастся, вопрос может быть передан на рассмотрение суда.

Автор промышленного образца или его правопреемник вправе претендовать на вознаграждение в размере не менее пятикратного размера минимальной заработной платы, установленной законодательством, за каждый полный или неполный год использования промышленного образца, а также не менее 20% выручки от продажи лицензии. Помимо минимального размера вознаграждения рассматриваемыми нормами установлены и конкретные предельные сроки его выплаты — не позднее трех месяцев после каждого года, в котором использовалось изобретение (промышленный образец), и не позднее трех месяцев после поступления выручки от продажи лицензии. За несвоевременную выплату вознаграждения патентообладатель, виновный в этом, уплачивает автору за каждый день просрочки пеню в размере 0,04% суммы, причитающейся к выплате.

Автору изобретения, патент на которое выдан предприятию, патентообладатель, кроме того, обязан в месячный срок с даты получения им патента выплатить поощрительное вознаграждение, которое не учитывается при последующих выплатах. Размер поощрительного вознаграждения за изобретение (независимо от количества соавторов) должен быть не менее среднего месячного заработка работника данного предприятия (п. 5 ст. 32 Закона СССР «Об изобретениях в СССР»).

Кроме того, правом на вознаграждение пользуются авторы тех изобретений и промышленных образцов, которые по-прежнему охраняются на территории РФ авторскими свидетельствами СССР и свидетельствами СССР в связи с тем, что последние не обменены на патенты РФ.

Вознаграждение за использование на территории РФ изобретений, охраняемых авторскими свидетельствами СССР, и промышленных образцов, охраняемых свидетельствами СССР, выплата которого не была своевременно произведена министерствами и ведомствами, выплачивается каждым юридическим лицом, использовавшим указанные изобретения и промышленные образцы.

2.6. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности

2.6.1. Общие положения

С принятием Патентного закона РФ в России восстановлена патентная форма охраны изобретений и промышленных образцов, что стало самым существенным моментом в реформе патентной системы. Патент вновь, как и 70 лет назад, стал единственным документом, с помощью которого удостоверяются права на изобретения, промышленные образцы, а также новый для российского патентного права объект – полезные модели.

Начавшийся в стране переход к рыночной экономике, в частности превращение научно-технических разработок в товар, объективно потребовал гарантировать разработчикам новой техники, а также приобретателям их продукции возможность реально распоряжаться достигнутыми результатами.

Восстановленная в России патентная форма охраны прав на объекты промышленной собственности такова же по своей сущности, что и во всем мире. Лицу, своим творческим трудом создавшему для общества новое техническое средство, гарантируется возможность извлечения выгоды из монопольного владения этим средством в пределах установленного законом срока, после истечения которого оно поступает во всеобщее пользование. Предоставление такой возможности осуществляется в рамках специальной процедуры, которая включает доведение до сведения общества данных о созданном техническом новшестве (составление и подача заявки, публикация материалов заявки и т.п.), проверку компетентным государственным органом того, действительно ли заявленное новшество обогащает мировой уровень техники (экспертиза заявки), и, наконец, выдачу от имени государства особого охранного документа, гарантирующего права заявителя. *Таким документом является патент на изобретение* или иной объект промышленной собственности, который официально подтверждает права его обладателя и устанавливает их объем.

Права патентообладателя носят *абсолютный, исключительный и срочный характер*, а также ограничены территорией того государства, патентное ведомство которого его выдало. *Абсолютная природа* прав патентообладателя определяется тем, что в качестве лиц, обязанных воздерживаться от использования принадлежащей патентообладателю разработки, выступают все остальные члены общества, на которых распространяются законы данного государства. В этом смысле

положение патентовладельца весьма схоже с положением собственника, что, как отмечалось, и служило основанием для теоретических конструкций промышленной и интеллектуальной собственности. Никто не вправе посягать на возможность патентообладателя единолично владеть и распоряжаться принадлежащей ему разработкой, если только в самом законе не установлены на этот счет определенные изъятия.

Исключительный характер субъективных патентных прав выражается в том, что в пределах одной страны права на разработку могут принадлежать лишь одному патентообладателю. Выдача двух патентов на один и тот же объект не допускается. Сфера действия этого правила, однако, ограничена национальными рамками соответствующей страны. На один и тот же объект в разных странах патент может быть выдан разным лицам. Как предусматривает ст. 4^{bis} Парижской конвенции по охране промышленной собственности, «патенты, заявки на которые поданы в разных странах Союза гражданами стран Союза, независимы от патентов, полученных на то же изобретение в других странах, входящих или не входящих в Союз». Разумеется, владеть патентом может не только одно лицо, но и несколько лиц, выступающих в качестве его совладельца.

Признак срочности выражается в том, что права, вытекающие из патента, действуют в течение определенного периода времени. По российскому патентному законодательству срок действия любых патентов начинается с даты поступления заявки в Патентное ведомство. При этом патент на изобретение действует в течение 20 лет с этой даты, свидетельство на полезную модель – 5 лет, патент на промышленный образец – 10 лет. По ходатайству патентообладателя действие свидетельства на полезную модель и патента на промышленный образец может быть продлено соответственно на 3 года и 5 лет. Такое продление осуществляется по ходатайству патентообладателя (владельца свидетельства), которое может быть подано в течение двух последних месяцев последнего текущего года действия охранного документа или в течение шести месяцев по окончании срока его действия. Ходатайство подается в Отдел государственных реестров Роспатента по форме, приведенной в приложениях к Правилам продления действия свидетельства РФ на полезную модель и Правилам продления действия патента РФ на промышленный образец, утвержденных Роспатентом 22 декабря 1994 г. Поскольку с момента подачи заявки до выдачи патента проходит определенное время, реальный срок действия исключительных прав, вытекающих из патента, является несколько меньшим, чем срок действия самого патента.

Как указывалось, ст. 21 Патентного закона РФ предусматривает публикацию Патентным ведомством сведений о принятых к рассмотрению заявках на изобретение по истечении 18 месяцев с даты поступления заявки. Любое лицо после публикации сведений о заявке вправе ознакомиться с ее материалами. Введение подобного правила, которое характерно для патентного законодательства многих европейских стран, продиктовано в основном двумя соображениями. С одной стороны, это стремление быстрее ознакомить специалистов с новейшими техническими достижениями, причем со всеми, а не только теми, которые в последующем будут признаны патентоспособными. С другой стороны, всем третьим лицам предоставляется возможность заявить о своих возражениях против выдачи патентов на те изобретения, которые не обладают новизной, изобретательским уровнем, промышленной применимостью либо которые заявлены с нарушением прав разработчиков или иных лиц, имеющих права на разработку, в частности работодателей в отношении служебных разработок, наследников авторов и т.д.

Очевидно, однако, что публикация материалов заявки до выдачи патента способна нанести вред заявителю, который еще не имеет исключительных прав на разработку. В этой связи заявленному изобретению с даты публикации сведений о заявке до даты публикации сведений о выдаче патента предоставляется *временная правовая охрана* в объеме опубликованной формулы. Временной данная охрана называется потому, что в случае выдачи патента он действует с обратной силой с даты подачи заявки. Если же будет принято решение об отказе в выдаче патента, возможности обжалования которого исчерпаны, временная правовая охрана считается ненаступившей.

Суть временной охраны заключается в том, что сам заявитель имеет право использовать заявленное изобретение, если такое использование не нарушает прав, вытекающих из действующих патентов. Что касается других лиц, то, поскольку заявитель еще не имеет исключительных прав на изобретение, использование ими изобретения формально не является правонарушением на этот момент. Однако они должны учитывать, что, если заявителю будет выдан патент, их действия будут нарушением его исключительных прав. Патентообладатель может потребовать от них, *во-первых*, прекращения дальнейшего использования изобретения и, *во-вторых*, выплаты денежной компенсации за использование изобретения в период временной охраны. Размер этой компенсации определяется соглашением стороны, а при недостижении соглашения устанавливается судом.

Поэтому при использовании изобретения, являющегося предметом опубликованной заявки, третьим лицам целесообразно заранее согласовать этот вопрос с заявителем, оговорив при этом и размер причитающейся заявителю компенсации. Выплата указанной компенсации производится, как правило, после получения патента на изобретение. Если патент заявителю не будет выдан, то соглашение утрачивает силу, а выплаченные суммы подлежат возврату пользователю. Но если соглашение о компенсации за использование изобретения в период временной охраны предусматривало передачу пользователю дополнительных сведений об изобретении, секретов производства, опыта работы заявителя и т.п., данный вопрос решается дифференцированно применительно к самой разработке, с одной стороны, и переданным дополнительным сведениям, составляющим ноу-хау, с другой стороны.

Первостепенное значение для обладателя субъективного патентного права имеет *объем его прав*. В соответствии с п. 4 ст. 3 Патентного закона РФ объем правовой охраны, предоставляемой патентом на изобретение и свидетельством на полезную модель, определяется их формулой, а патентом на промышленный образец – совокупностью его существенных признаков, отображенных на фотографиях изделия (макета, рисунка). Описание и чертежи служат только для толкования формулы. При этом продукт (изделие) признается изготовленным с использованием запатентованного изобретения, полезной модели, а способ, охраняемый патентом на изобретение, – примененным, если в нем использован каждый признак изобретения, полезной модели, включенный в независимый пункт формулы, или эквивалентный ему признак. Изделие признается изготовленным с использованием запатентованного промышленного образца, если оно содержит все его существенные признаки.

Таким образом, для признания изобретения или полезной модели использованными в том или ином объекте техники необходимо установить наличие в нем *всех признаков* изобретения или полезной модели, которые отражены в независимом пункте их формул. Присутствие у объекта признаков, содержащихся в зависимых пунктах формулы изобретения или полезной модели, значения не имеет. В равной мере изобретение или полезная модель считаются использованными, если один или несколько признаков заменены в объекте техники эквивалентом, т.е. аналогичным признаком, выполняющим те же функции и дающим тот же эффект. На признание замененного признака эквивалентом влияет также очевидность произведенной замены. Этот же принцип применяется и при выявлении случаев использования запата-

тентованного промышленного образца. Наличие у изделия отдельных существенных признаков промышленного образца еще не означает нарушения патентных прав его владельца; напротив, различия в существенных признаках между изделием и запатентованным промышленным образцом при совпадении всех их основных признаков свидетельствуют о нарушении патентных прав.

Говоря об объеме правовой охраны, предоставляемой патентообладателю, нельзя не коснуться *косвенной охраны продукта*, которая впервые введена Патентным законом РФ.

Широкое применение института косвенной охраны обусловлено тем, что в большинстве случаев обнаружить нарушение патентных прав на технологию можно лишь путем выявления продукта, изготовленного с помощью запатентованного способа. Владелец патента на способ, как правило, не имеет доступа на предприятия предполагаемых нарушителей его патентных прав и не может непосредственно проверить, используется ли ими его технология. Но он может делать это *косвенным образом*, контролируя выпуск продукта, который может быть получен запатентованным способом. Для того чтобы такой контроль был действенным, владельцу патента на способ получения продукта предоставляются такие же права на продукт, как если бы он владел патентом на сам продукт. Однако эти его права на продукт ограничены запатентованным способом его получения. Если продукт получен другим способом, патентообладатель никаких прав на него не имеет.

Следует сказать, что под «продуктом, непосредственно изготовленным запатентованным способом», понимаются любые изделия, устройства, вещества и т.п., причем как новые, так и уже известные. В тех случаях, когда речь идет о новом продукте, действует презумпция, что он получен с помощью запатентованного способа. Иными словами, изготовитель этого продукта должен доказать, что им не использовался принадлежащий патентообладателю способ, так как в противном случае он будет признан нарушителем. Если же патентом охраняется новый способ получения уже известного продукта, бремя доказывания использования запатентованного способа ложится на патентообладателя. Для этого он может использовать любые прямые и косвенные доказательства, свидетельствующие о предполагаемом нарушении его прав, например данные о существенном увеличении объемов продажи продукта на рынке после опубликования сведений о новом способе его получения, об изменении его стоимости и т.д.

2.6.2. Содержание патентных прав и лицензионные договоры

Исключительное право на использование изобретения, полезной модели или промышленного образца

Патентообладателю принадлежит исключительное право на использование охраняемых патентом изобретения, полезной модели или промышленного образца по своему усмотрению. Указанное право включает также возможность запретить использование указанных объектов другим лицам, за исключением случаев, когда такое использование не является нарушением права патентообладателя. Под *использованием* понимается введение в хозяйственный оборот продукта, созданного с применением изобретения, полезной модели или промышленного образца, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение. *Введение в хозяйственный оборот*, в свою очередь, охватывает такие действия, как изготовление, применение, ввоз, хранение, предложение к продаже, продажа и т.д. продукта, созданного с использованием охраняемого решения, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение.

Изготовлением признается производство продукта для коммерческих целей, даже если при этом сам продукт временно не реализуется, а, например, складировается для последующей продажи. Не имеет значения также то, где происходит продажа – в стране или за границей. Применением продукта считаются все случаи его производственного использования в коммерческих целях.

Ввоз продукта означает его импорт на территорию России, причем нарушением является сам факт ввоза, хотя бы продукт и не предназначался для использования на российской территории.

Хранение продукта, в частности его накапливание для последующего пуска в оборот, также рассматривается как использование запатентованного объекта.

Предложение к продаже есть реклама продукта, которая может выражаться в его публичной демонстрации в торговых залах и на витринах, в рекламных клипах, в проспектах, каталогах и т.п.

Под *продажей* понимается коммерческая деятельность по реализации запатентованного продукта, которая чаще всего имеет юридическую форму гражданско-правового договора купли-продажи.

Названные действия не исчерпывают все случаи введения в хозяйственный оборот запатентованного продукта. Оно может также выражаться и в *ином использовании* продукта, в частности в его техни-

ческом обслуживании, ремонте, заключении в отношении него договоров аренды, в том числе лизинга, подряда, мены и т.д.

Все указанные действия в отношении запатентованного продукта, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение, могут совершаться лишь самим патентообладателем, что выражает *позитивную сторону* принадлежащего ему исключительного права на использование разработки. Владелец патента может избрать любую допускаемую законом форму предпринимательской деятельности для организации использования решения. В частности, он может выступать как индивидуальный предприниматель, создать предприятие, внести принадлежащее ему право на объект промышленной собственности в качестве своего вклада в уставный фонд вновь создаваемого или уже действующего предприятия и т.п.

Единственное, что ограничивает непосредственное использование разработки самим патентообладателем, – это охраняемые законом патентные права других лиц. В частности, если изобретение, полезная модель или промышленный образец являются усовершенствованиями соответствующих объектов, исключительными правами на которые владеют другие лица, с ними должно быть достигнуто соглашение об использовании принадлежащих им разработок. Если они отказываются выдать лицензию, патентообладатель вправе обратиться в суд с иском о понуждении их к заключению лицензионного договора (п. 5 ст. 10 Патентного закона РФ).

Одновременно с позитивным правом на единоличное использование разработки патентообладатель *вправе запретить ее использование любым третьим лицам*. Собственно говоря, в обоих случаях речь идет об одном и том же праве, ибо исключительному праву патентообладателя на использование разработки корреспондирует обязанность всех третьих лиц воздерживаться от действий, нарушающих права патентообладателя. Разница состоит лишь в том, на какой – позитивной или негативной – стороне рассматриваемого права сделан больший акцент. Однако полностью отождествлять эти две стороны единого права патентообладателя все-таки не следует. В условиях свободной рыночной экономики позитивная и негативная стороны прав патентообладателя корреспондируют друг другу более органично.

Права по распоряжению патентом

Патентообладатель может самостоятельно использовать принадлежащие ему изобретение, полезную модель или промышленный образец путем организации промышленного производства и реализа-

ции изделий, охраняемых патентом, либо может предоставить право на их использование другим лицам или вовсе уступить свои права, вытекающие из патента. Необходимость распоряжения патентными правами может быть обусловлена ограниченностью экономических и производственных ресурсов патентообладателя, его нежеланием или неспособностью заниматься решением производственных и коммерческих вопросов, стремлением быстрее внедрить разработку и множеством других причин. Передача патентных прав может осуществляться в различных юридических формах, однако наибольшее практическое значение имеют их *уступка и выдача лицензий* на использование изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Уступка патентного права означает передачу патентоладельцем принадлежащего ему права другому лицу (лицам). В соответствии с п. 6 ст. 10 Патентного закона РФ патентообладатель может уступить полученный патент любому физическому или юридическому лицу. Чаще всего уступка патентного права осуществляется по модели договора купли-продажи, однако может происходить и в рамках договора мены. Если в качестве встречного удовлетворения выступает определенный результат работы или услуга, договор об уступке патентных прав может включать элементы договоров подряда или услуги. Вполне допустима и безвозмездная уступка патентных прав, характерная для договоров дарения. Иными словами, уступка патентных прав не ограничена какой-либо конкретной договорной моделью и может быть совершена в рамках многих гражданско-правовых договоров.

Уступка патентных прав, в какой бы договорной форме она ни осуществлялась, означает, что к приобретателю патента переходят в полном объеме все права, которыми обладал патентовладелец. Владелец патента, например, не может оставить за собой право на изготовление и применение запатентованного объекта, передав приобретателю права на его ввоз, продажу и т.д. Стороны не могут своим соглашением разделить также области использования разработки, установить какие-либо временные или территориальные ограничения прав, переходящих к новому владельцу патента. Приобретатель патента *становится обладателем всего объема прав*, которыми владел его отчуждатель. Соответственно он, а не прежний владелец патента может теперь выдавать лицензии на использование разработки другим лицам, а также выступать в защиту своих патентных прав в суде и иных органах.

Лицензии на использование запатентованных объектов. Наряду с уступкой патентных прав патентообладатель может *выдавать разрешения на использование разработки другими лицами*. Выда-

ча таких разрешений осуществляется путем заключения лицензионных договоров (см. рис.15). По лицензионному договору *патентообладатель (лицензиар)* обязуется *предоставить право на использование охраняемого объекта промышленной собственности, в объеме, предусмотренном договором, другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару обусловленные договором платежи и осуществлять другие действия, предусмотренные договором.* В зависимости от объема передаваемых прав различаются договоры о выдаче **простой (неисключительной) и исключительной лицензий**. По договору *неисключительной лицензии* лицензиар, предоставляя лицензиату право на использование объекта промышленной собственности, сохраняет за собой все права, подтвержденные патентом, в том числе и на предоставление лицензий третьим лицам. При *выдаче исключительной лицензии* лицензиату передается исключительное право на использование объекта промышленной собственности в пределах, предусмотренных договором, с сохранением за лицензиаром права на его использование в части, не передаваемой лицензиату.



Рис. 15. Лицензии на использование изобретений и других объектов промышленной собственности

* Под лицензией понимается предоставление за определенное вознаграждение прав на использование объектов промышленной собственности, ноу-хау и других научно-технических достижений.

Взаимные права и обязанности лицензиара и лицензиата определяются заключенным договором, а также общими положениями гражданского законодательства о сделках, в том числе договорах, поскольку специальная регламентация этих отношений патентным правом фактически отсутствует. На практике при заключении лицензионных договоров стороны *соглашают друг с другом ряд обычных условий*, которые, с одной стороны, определяют объем передаваемых прав, а с другой – устанавливают дополнительные обязательства сторон.

К *первой группе* относятся условия о сроке и территориальных пределах действия передаваемых прав, круге разрешенных действий, сфере использования, количественных ограничениях и т.д. Срок действия лицензии может быть любым, однако не превышающим срока действия самого патента. На практике большинство лицензионных соглашений заключается на значительно меньший срок. Патент, выдаваемый российским Патентным ведомством, действует на всей территории РФ. Заключая лицензионный договор, стороны оговаривают территориальные пределы действия передаваемых прав, которые могут совпадать с территориальной сферой действия патента либо быть более ограниченными по сравнению с нею. Например, исключительная лицензия на одну и ту же разработку может быть выдана нескольким лицам, если не совпадает территория действия переданных им прав и соответственно их права взаимно не пересекаются.

В отличие от уступки патентных прав лицензия может быть выдана не только на все возможные способы использования разработки, но и лишь на некоторые из них, например только на применение или только на предложение к продаже и продажу. Действия лицензиата, не предусмотренные прямо лицензионным договором или не разрешенные общим образом, являются нарушением патентных прав. Аналогичный характер имеет и ограничение прав лицензиата какой-то определенной сферой или отраслью промышленности. Например, лицензионный договор может предусматривать, что лицензиат вправе использовать запатентованный способ или изделие лишь для производства потребительских товаров. Другим приемом является возложение на лицензиата запрета использовать разработку для определенных целей и в определенной сфере деятельности. Иногда объем предоставляемых лицензиату прав ограничивается теми или иными количественными показателями. Например, лицензиат может быть связан с конкретным максимальным объемом выпуска запатентованного продукта, производственными мощностями, которые могут быть задействованы на его производстве и т.п.

Ко *второй группе* относятся те условия лицензионного договора, которые определяют размер и порядок выплаты лицензионного вознаграждения, гарантии патентовладельца в отношении передаваемой разработки, взаимные обязательства по обмену усовершенствованиями, обязанности по защите передаваемых прав от посягательств третьих лиц, порядок разрешения споров и некоторые другие условия. Размер вознаграждения за предоставление права на использование запатентованного объекта определяется самими сторонами. Участники договора свободны в выборе формы платежей. Чаще всего предусматривается единовременная или поэтапная выплата заранее оговоренной сторонами денежной суммы (так называемый *паушальный сбор*), а также текущих отчислений в процентном отношении к цене реализации запатентованного продукта (*роялти*).

Обычно лицензиар не гарантирует лицензиату действительности передаваемых патентных прав, а лишь заявляет о том, что на момент подписания договора ему ничего не известно о правах третьих лиц, которые могли бы быть нарушены предоставлением данной лицензии. Известной гарантией для лицензиата в этом случае может служить предусмотренная договором обязанность лицензиара возместить убытки лицензиата, которые могут возникнуть в связи с нарушением патентных прав третьих лиц. Напротив, лицензиар, как правило, ручается за техническую осуществимость производства продукции по лицензии на предприятии лицензиата и возможность достижения предусмотренных договором показателей при условии полного соблюдения лицензиатом технических условий и инструкций лицензиара.

С учетом того, что оба участника договора заинтересованы в постоянном обновлении применяемой техники и технологии, они обычно договариваются незамедлительно информировать друг друга о всех производимых ими усовершенствованиях и улучшениях, касающихся патентов и продукции по лицензии. Стороны обязуются в первую очередь предлагать друг другу все указанные усовершенствования и улучшения, условия передачи которых либо прямо предусматриваются лицензионным договором, либо согласовываются сторонами дополнительно.

Для создания лицензиату необходимых условий использования передаваемой разработки лицензиар принимает на себя обязательства по поддержанию в силе патента в течение всего срока действия договора, а также защите интересов лицензиата в случае неправомерного использования разработки другими лицами. Лицензиат, в свою очередь, должен немедленно уведомлять лицензиара о случаях противо-

правного использования разработки третьими лицами, а также о всех претензиях третьих лиц. Договор *исключительной лицензии* может предусматривать наделение лицензиата правом самостоятельно выступать в защиту своих прав.

Следует, однако, учитывать, что условия лицензионных договоров не должны нарушать норм законодательства о конкуренции и ограничении монополистической деятельности. В частности, в соответствии со ст. 6 Закона РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» от 22 марта 1991 г. запрещаются и признаются недействительными полностью или частично достигнутые в любой форме соглашения конкурирующих субъектов, занимающих в совокупности доминирующее положение на рынке, если такие соглашения имеют либо могут иметь своим результатом существенные ограничения конкуренции. К таким соглашениям относятся, в частности, соглашения об установлении (поддержании) цен на реализуемую продукцию, соглашения об отказе от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями и т.д. Поэтому, если хотя бы один из участников лицензионного договора занимает доминирующее положение на рынке определенного товара, дающее ему возможность оказывать решающее влияние на конкуренцию, затруднять доступ на рынок других лиц или иным образом ограничивать свободу их экономической деятельности, в лицензионный договор не могут включаться такие условия, как соглашение о ценах реализации запатентованной продукции, об обязанности лицензиата приобретать лишь у лицензиара необходимое ему сырье, материалы, комплектующие изделия и т.п.

Наряду с *неисключительной* и *исключительной* лицензиями российское патентное законодательство **выделяет принудительные и открытые лицензии**. *Принудительной* называется лицензия, выдачи которой в соответствии с п. 4 ст. 10 Патентного закона РФ через Высшую патентную палату РФ с возможностью последующего обращения в суд может добиваться любое заинтересованное лицо в случае неисполнения патентообладателем своей обязанности по использованию разработки в установленный законом срок. Поскольку вопрос о порядке и условиях получения принудительной лицензии неразрывно связан с обязанностями патентообладателя, он будет подробно рассмотрен ниже.

В соответствии с п. 3 ст. 13 Патентного закона РФ патентообладатель может подать в Патентное ведомство заявление о предоставлении любому лицу права на использование объекта промышленной

собственности (*открытая лицензия*). В этом случае пошлина за поддержание патента в силе снижается на 50% с года, следующего за годом опубликования сведений о таком заявлении Патентным ведомством. Заявление патентообладателя о предоставлении права на открытую лицензию подается в соответствии с Правилами подачи и рассмотрения заявления патентообладателя о предоставлении права на открытую лицензию и публикации сведений о таком заявлении, утвержденными Роспатентом 30 ноября 1994 г. Подача такого заявления, которое отзыву не подлежит, исключает в дальнейшем регистрацию договора, по условиям которого патентообладатель лишается права выдавать лицензии. Лицо, изъявившее желание использовать указанный объект промышленной собственности, обязано заключить с патентообладателем договор о платежах.

Любые договоры об уступке патентных прав или передаче права на использование изобретения, полезной модели или промышленного образца должны быть заключены в *письменной форме и зарегистрированы* в Патентном ведомстве. Условию о регистрации законодательство придает особое значение. В частности, договор вступает в силу лишь с момента его регистрации, незарегистрированные договоры считаются недействительными.

Порядок регистрации договоров в Патентном ведомстве РФ регламентирован Правилами рассмотрения и регистрации договоров об уступке патента и лицензионных договоров о предоставлении права на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца, утвержденными Роспатентом 21 апреля 1995 г.

В случае принятия решения о регистрации договора оно направляется заявителю, которому также возвращается охранный документ с отметкой об уступке патента (свидетельства) или выдаче лицензии и экземпляр договора с отметкой о регистрации.

Регистрации в Патентном ведомстве подлежат и изменения лицензионного договора, касающиеся определения сторон, предмета договора, срока и территории его действия, а также объема передаваемых прав. Регистрация внесенных изменений производится в 30-дневный срок с даты поступления заявления. Сведения о зарегистрированных договорах и изменениях к ним публикуются в официальных изданиях Роспатента в объеме даты регистрации, определения сторон, предмета договора, срока и территории его действия и объема передаваемых прав.

За регистрацию лицензионного договора, изменений, внесенных в зарегистрированный договор и т.д. взимается пошлина .

Ограничения патентных прав

Патентное законодательство России, как и законодательство других стран, устанавливает ряд случаев, когда действия третьих лиц по использованию разработки не рассматриваются как нарушения исключительных прав владельца патента. Эти случаи, нередко именуемые свободным использованием запатентованных объектов, в основном достаточно традиционны и соответствуют мировой патентной практике. Они исчерпывающим образом определены ст. 11 – 12 Патентного закона РФ и сводятся к следующему.

Во-первых, не признается нарушением исключительного права патентообладателя применение средств, содержащих изобретения, полезные модели и промышленные образцы, защищенные патентами, в конструкции или при эксплуатации транспортных средств (морских, речных, воздушных, наземных и космических) других стран при условии, что указанные средства временно или случайно находятся на территории РФ и используются для нужд транспортного средства. (ч. 1 ст. 11 Патентного закона РФ).

Во-вторых, не является нарушением патентных прав проведение научного исследования или эксперимента над средством, содержащим изобретение, полезную модель или промышленный образец, защищенные патентами (ч. 2 ст. 11 Патентного закона РФ).

В-третьих, разрешенным случаем использования является применение запатентованных средств при чрезвычайных обстоятельствах, т.е. при стихийных бедствиях, катастрофах, крупных авариях и т.п. (ч. 3 ст. 11 Патентного закона РФ).

В-четвертых, запатентованные средства могут применяться в личных целях без получения дохода (ч. 4 ст. 11 Патентного закона РФ).

В-пятых, разрешается использование запатентованных средств путем разового изготовления лекарств в аптеках по рецептам врача (ч. 5 ст. 11 Патентного закона РФ).

В-шестых, не признается нарушением патентных прав применение средств, содержащих изобретения, полезные модели, промышленные образцы, защищенные патентами, если эти средства введены в хозяйственный оборот законным путем (ч. 6 ст. 11 Патентного закона РФ).

Наряду с рассмотренными выше изъятиями из сферы действия прав патентообладателя Патентный закон РФ особо выделяет *права* так называемого *преждепользователя*. В качестве преждепользователя выступает любое физическое или юридическое лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного об-

разца добросовестно использовало на территории России созданное независимо от его автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления. В соответствии со ст. 12 Патентного закона РФ такое лицо сохраняет право на дальнейшее безвозмездное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца без расширения объема пользования.

Право преждепользования известно законодательству многих стран – участниц Парижской конвенции по охране промышленной собственности, хотя сама Конвенция не содержит единообразного решения данного вопроса, а относит его к внутреннему законодательству стран-участниц (ст. 4). В советском изобретательском законодательстве право преждепользования в разных своих модификациях присутствовало с 1924 г. Закреплено оно и Патентным законом РФ, хотя в юридической литературе ставилась под сомнение целесообразность его сохранения.

Как следует из Закона, право преждепользования возникает при одновременном наличии следующих условий:

– независимо от автора разработки должно быть создано тождественное решение в результате самостоятельной параллельной творческой работы. Иными словами, право преждепользования возникает лишь в случае добросовестности лица, претендующего на это право;

– указанная разработка должна быть реально применена лицом, претендующим на данное право, либо, по крайней мере, это лицо должно сделать необходимые приготовления к применению разработки. Если решение было создано, но не применялось и не готовилось к применению, право преждепользования не возникает;

– использование или приготовление к использованию должны иметь место лишь на территории России. Применение разработки за пределами Российской Федерации не может служить основанием для приобретения пользователем особых прав;

– рассматриваемые действия (создание разработки, ее использование, приготовление к использованию) должны быть совершены до даты приоритета.

Право преждепользования носит безвозмездный характер. Преждепользователь не должен выплачивать патентообладателю какое-либо возмещение за использование запатентованного средства. Но в отличие от патентообладателя он не может запретить третьим лицам использовать тождественные разработки. Кроме того, права преждепользователя ограничены тем объемом применения запатентованного

средства, который был им достигнут на дату приоритета, либо, если использование не было начато до этой даты, – объемом, соответствующим сделанным приготовлениям. Наконец, по общему правилу, право преждепользования не может передаваться другим лицам. Исключение составляет случай, когда право преждепользования передается вместе с производством, на котором имело место использование тождественного решения или были сделаны необходимые к этому приготовления.

Наконец, в соответствии с п. 4 ст. 13 Патентного закона РФ *в интересах национальной безопасности Правительство РФ имеет право разрешить использование объекта промышленной собственности без согласия патентообладателя с выплатой ему соразмерной компенсации.* Данное исключение из сферы субъективного патентного права известно законодательству многих государств и вполне оправданно при условии, что практика его применения не выходит за ограниченные законом рамки. В этой связи при выдаче подобных разрешений недопустимы абстрактные ссылки на интересы государства и общества, важность разработки для народного хозяйства страны и т.п. Следует полагать, что непременным условием принятия Правительством РФ решения об использовании объекта промышленной собственности без разрешения патентообладателя является также отказ последнего от заключения лицензионного соглашения в общем порядке. В любом случае патентообладателю гарантируется выплата соразмерной компенсации, спор о размере которой разрешается Высшей патентной палатой Роспатента с возможностью его последующего переноса в суд.

2.6.3. Обязанности патентообладателя

Наряду с правами патентообладатель несет ряд обязанностей. Прежде всего он *должен уплачивать патентные пошлины.* В разделе, посвященном оформлению патентных прав, уже рассматривался вопрос о пошлинах, которые уплачиваются за подачу заявки, внесение в нее исправлений и уточнений, проведение экспертизы по существу и совершение иных юридических действий, связанных с получением патента (см. раздел 2.1). Помимо указанных пошлин, патентообладатель должен платить ежегодные пошлины за поддержание патента в силе. Размер пошлин, сроки их уплаты, основания для их уменьшения или отсрочки уплаты и другие вопросы регулируются Положением о пошлинах за патентование. Согласно названному Положению, за поддержание в силе патента на изобретение или промышленный образец

взимается пошлина начиная с третьего года его действия, считая с даты поступления заявки на изобретение или промышленный образец.

Физические лица, проживающие за пределами России, и иностранные юридические лица пошлины за поддержание патентов (свидетельств) в силу оплачивают в иностранной валюте в размерах, указанных в приложении к Положению о пошлинах за патентование. Например, пошлина за поддержание в силе патента на изобретение возрастает от 100 долларов США за третий год действия патента до 1000 долларов США за двадцатый год.

Как уже отмечалось, патентообладателю по его ходатайству может быть предоставлена отсрочка от уплаты пошлины за поддержание патента в силе с третьего по пятый год действия этого патента. В этом случае размер подлежащей уплате пошлины снижается на 50% ее установленного размера. Доплата пошлины до установленного размера должна быть произведена до истечения пятого года действия патента. При непредставлении до истечения указанного срока документа, подтверждающего эту доплату, действие патента прекращается.

Уплата пошлин за поддержание патента в силе может производиться как самими патентообладателями, так и любыми другими физическими или юридическими лицами, в частности патентными поверенными, лицензиатами и т.д.

Другой обязанностью патентообладателя является использование изобретения, полезной модели или промышленного образца. Как уже отмечалось, под использованием понимается введение в хозяйственный оборот продукта, созданного с применением изобретения, полезной модели или промышленного образца, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение. С точки зрения закона не имеет значения, используется ли запатентованная разработка самим патентообладателем или лицами, получившими разрешение на ее использование. Важно лишь то, чтобы продукт, изготовленный на ее основе, был реально введен в хозяйственный оборот, т.е. изготовлялся, применялся, ввозился, продавался и т.п. При этом не должно быть злоупотребления патентными правами, например, использования разработки в слишком ограниченных масштабах, продажи изделий, изготовленных с помощью изобретения, полезной модели или промышленного образца по явно завышенной цене и т.п. Патентный закон РФ не требует, чтобы изготовление и применение продукта, созданного с помощью охраняемого решения, обязательно имело место на территории России. Допустим и ввоз (импорт) изделий, изготовленных на ос-

новании запатентованной разработки, если он осуществляется в масштабах, отвечающих потребностям внутреннего российского рынка.

Обязанность по использованию запатентованной разработки может быть выполнена не только фактически, но и номинально. Для этого патентообладателю достаточно подать в Патентное ведомство РФ заявление о предоставлении любому заинтересованному лицу права на использование объекта промышленной собственности (*открытая лицензия*).

В законе ничего не говорится о том, должна ли запатентованная разработка использоваться непрерывно. Представляется, что по смыслу закона перерывы в использовании могут иметь место, однако они не должны превышать сроков, установленных для начала использования. Кроме того, перерывы в использовании объекта промышленной собственности не должны быть злоупотреблением правом.

Неосуществление решения в течение установленных сроков может повлечь для патентообладателя неблагоприятные последствия в виде выдачи заинтересованным лицам *принудительной лицензии*. Прекращения действия патента по данному основанию российское патентное законодательство не предусматривает. Для выдачи *принудительной лицензии* необходимо одновременное наличие следующих условий:

– во-первых, требуется неиспользование или недостаточное использование патентообладателем изобретения или промышленного образца в течение четырех лет, а полезной модели – в течение трех лет с даты выдачи патента;

– во-вторых, необходим отказ патентообладателя от заключения лицензионного договора. По смыслу закона отказом может считаться также неполучение от патентообладателя в разумные сроки ответа на соответствующее обращение к нему заинтересованного лица, а равно выдвигание им заведомо неприемлемых условий выдачи лицензии;

– в-третьих, лицо, желающее использовать охраняемый объект, должно доказать свою готовность к использованию разработки;

– в-четвертых, *принудительная лицензия* выдается лишь в том случае, если патентообладатель не докажет, что неиспользование или недостаточное использование обусловлены уважительными причинами. Такими причинами могут быть необходимость длительного освоения производства запатентованного объекта, невыполнение обязательств лицом, которому была выдана лицензия, затруднительное материальное положение патентообладателя и т.п.

Вопрос о выдаче принудительной лицензии по ходатайству заинтересованного лица рассматривается Высшей патентной палатой Роспатента, которая при положительном решении определяет пределы использования, размер, сроки и порядок платежей. По содержанию и объему предоставляемых прав принудительная лицензия, выдаваемая по решению Высшей патентной палаты Роспатента, равнозначна простой лицензии. Лицензиат вправе использовать запатентованную разработку лишь в своем собственном производстве, но не может выдавать сублицензии третьим лицам. Размеры платежей в соответствии с п. 4 ст. 10 Патентного закона РФ должны быть установлены не ниже рыночной цены лицензии. Решение Высшей патентной палаты Роспатента может быть оспорено заинтересованным лицом в суде.

Патентное законодательство РФ не требует от патентообладателей обязательной маркировки запатентованных изделий. Проставление на изделиях, их упаковке, сопроводительной документации, рекламных материалах и т.п. отметки о том, что они охраняются патентом, может осуществляться патентообладателем по собственной инициативе. Это целесообразно делать как в рекламных целях, так и для облегчения процесса доказывания того обстоятельства, что нарушитель патентных прав знал или должен был знать, что соответствующее изделие пользуется патентной охраной.

2.6.4. Прекращение действия патента

Действие всякого патента ограничено установленными законом временными рамками. После окончания срока, на который выдан патент, изобретение, полезная модель и промышленный образец становятся общественным достоянием и могут свободно использоваться любыми заинтересованными лицами. Патентное законодательство предусматривает, однако, ряд случаев, когда действие патентной охраны может быть прекращено досрочно. В соответствии со ст. 30 Патентного закона РФ основаниями для досрочного прекращения патента являются: отказ патентообладателя от своих прав; неуплата в установленный срок пошлин за поддержание патента в силе; признание патента недействительным. В первых двух случаях действие патента прекращается на будущее время с момента наступления соответствующего юридического факта. В последнем случае патент утрачивает силу с момента поступления заявки в Патентное ведомство, т.е. считается недействующим с самого начала.

Патентообладатель может в любое время отказаться от своего патента. Причины отказа могут быть самыми различными (ус-

тарелость разработки, отсутствие перспектив коммерческой реализации, обременительность патентных пошлин, нежелание быть вовлеченным в судебный спор и т.п.), но патентообладатель не обязан на них ссылаться. Патентный закон РФ не определяет, какой характер должен носить отказ от патента. Как представляется, он может быть не только полным, но и касающимся лишь одного или нескольких пунктов формулы изобретения (полезной модели) или существенных признаков промышленного образца. Отказ от патента оформляется путем подачи патентообладателем заявления в Патентное ведомство, которое производит его регистрацию и публикует в своем официальном бюллетене сведения о досрочном прекращении действия патента. Патент прекращает свое действие с момента публикации сообщения об этом в официальном бюллетене. Отказываясь от патента, патентообладатель может затронуть интересы других лиц, в частности владельцев лицензий. Однако российское патентное законодательство не ставит возможность осуществления патентообладателем рассматриваемого права в зависимости от усмотрения этих лиц. Интересы последних защищаются в рамках заключенных с патентообладателем лицензионных договоров, которые, в частности, могут предусматривать особую ответственность патентообладателя за такие действия.

Вторым основанием для досрочного прекращения действия патента является неуплата пошлин за поддержание его в силе. Данное основание по своему практическому значению близко примыкает к отказу патентообладателя от своих патентных прав. Патентообладатель, не заинтересованный в сохранении принадлежащего ему патента, просто прекращает платить патентные пошлины. На деле это чаще всего означает фактический отказ патентообладателя от своего патента. При неуплате пошлины за очередной год и после истечения предоставленного патентообладателю шестимесячного дополнительного срока для погашения задолженности по пошлине патент автоматически утрачивает силу с момента окончания периода, за который пошлина была уплачена. Патентное ведомство ведет контроль за своевременной уплатой патентных пошлин. Сведения о досрочном прекращении действия патентов из-за неуплаты очередных пошлин публикуются в официальном бюллетене Патентного ведомства.

Наконец, *действие патента может быть прекращено в связи с признанием его недействительным.* Патентный закон РФ предусматривает исчерпывающий перечень оснований аннулирования патента, которые сводятся к трем следующим случаям.

Во-первых, основанием для этого может служить несоответствие охраняемого решения установленным законом условиям патентоспособности. Отсутствие у изобретения, полезной модели или промышленного образца новизны, промышленной применимости или любого другого из требуемых законом признаков может выявиться и после принятия решения о выдаче патента (свидетельства).

Во-вторых, патент может быть аннулирован при наличии в формуле изобретения, полезной модели или совокупности существенных признаков промышленного образца признаков, отсутствовавших в первоначальных материалах заявки.

В-третьих, недействительность патента может явиться результатом неправильного указания в патенте автора (авторов) или патентообладателя (патентообладателей).

Признание патента недействительным может быть как полным, так и частичным. В случае недействительности части патента, например при аннулировании одного или нескольких пунктов формулы изобретения, оставшаяся часть патентных прав продолжает действовать.

Требование о признании патента недействительным заявляется либо в форме возражения против его выдачи, которое подается в Апелляционную палату Патентного ведомства, либо в форме иска, который заявляется в суд.

Основанием для подачи возражения может служить несоответствие охраняемого решения условиям патентоспособности либо расхождение между материалами первоначальной заявки и окончательной формулой изобретения, полезной модели или совокупностью существенных признаков промышленного образца.

Решение о признании патента недействительным публикуется в официальном бюллетене Патентного ведомства. Недействительность патента автоматически влечет за собой и недействительность всех соглашений, связанных с уступкой патентных прав и предоставлением разрешений на использование разработки. В связи с этим на отчуждателя патентных прав возлагается обязанность возратить все полученное им по договору от приобретателя (пользователя) патентных прав, если иное прямо не предусмотрено соответствующим договором.

2.7. Защита прав авторов и патентообладателей

2.7.1. Общие положения

Одним из важнейших показателей эффективности патентного законодательства является гарантированность и защищенность прав и

законных интересов действительных создателей разработок и патентообладателей.

В настоящее время в связи с восстановлением патентной формы охраны прав разработчиков положение дел в рассматриваемой области должно решительно измениться.

Во-первых, споры, связанные с нарушением патентной монополии, приобретают большое экономическое значение. Поэтому можно прогнозировать, что в делах по защите патентных прав будут заинтересованы не только сами патентообладатели, но и юристы.

Во-вторых, изменение правил подведомственности расширило круг вопросов, споры по которым должны разрешаться в судебном порядке.

В-третьих, в целях оказания изобретателям и патентообладателям квалифицированной помощи создан институт патентных поверенных.

Под защитой прав и законных интересов изобретателей и патентообладателей понимаются предусмотренные законом меры по их признанию и восстановлению, пресечению их нарушений, применению к нарушителям мер ответственности, а также механизм практической реализации этих мер. В качестве субъектов права на защиту выступают авторы разработок, патентообладатели, владельцы лицензий и их правопреемники. В Патентном законе РФ, в отличие от ранее действовавшего законодательства, центральное место совершенно заслуженно отводится защите прав патентообладателей. Наряду с этим Законом обеспечивается защита личных прав непосредственных создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, а также их имущественных интересов во взаимоотношениях с патентообладателями и другими пользователями созданных ими разработок. Что касается лицензиатов, то защита приобретаемых ими прав либо обеспечивается патентообладателями-лицензиарами, либо в соответствии с лицензионными договорами осуществляется ими самостоятельно. В случае смерти авторов или патентообладателей принадлежавшие им права и соответственно права на их защиту переходят к их наследникам.

Защита прав, которые принадлежат нескольким лицам (соавторам, совладельцам патента, наследникам), осуществляется либо всеми ими сообща, либо каждым из них в отдельности. При этом потерпевшие могут действовать как самостоятельно, так и прибегнуть к услугам патентных поверенных.

В рассматриваемой сфере защита соответствующих прав производится в основном в *юрисдикционной форме*, т.е. путем обращения к специальным юрисдикционным органам. *Неюрисдикционная форма защиты*, т.е. принятие потерпевшим мер по самозащите нарушенных прав, встречается редко и в основном сводится к отказу от совершения действий, идущих вразрез с заключенным лицензионным договором, задержке соответствующих платежей в связи с несовершением необходимых действий другой стороной, отказу от выполнения недействительного договора и т.п.

Юрисдикционная форма защиты, в свою очередь, охватывает судебный и административный порядки реализации предусмотренных законом мер защиты. При этом общим является *судебный порядок*, так как защита прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, прямо указанных в законе. *Административный порядок* защиты означает подачу возражений на экспертное заключение в Апелляционную палату Патентного ведомства, а также обжалование решений Апелляционной палаты в Высшую патентную палату Роспатента. Как уже отмечалось, возражение может быть подано в связи с отказом в выдаче патента ввиду несоответствия охраняемого объекта промышленной собственности установленным законом условиям патентоспособности или наличия в формуле изобретения, полезной модели или в совокупности существенных признаков промышленного образца признаков, отсутствовавших в первоначальных материалах заявки и др.

Возражение должно относиться к одной заявке или одному патенту и содержать обоснование неправомерности оспариваемого решения или основания для аннулирования патента. К возражению прилагается документ, подтверждающий уплату соответствующей пошлины. При пропуске срока подачи возражения заявитель может ходатайствовать о его восстановлении, подтвердив наличие уважительных причин и уплатив специальную пошлину за восстановление пропущенного срока.

Апелляционной палатой назначаются эксперт для ведения дела по возражению и коллегия в составе не менее трех членов Апелляционной палаты. Указанная коллегия изучает возражения и представленные материалы и готовит определение Апелляционной палаты либо о принятии возражения к рассмотрению, либо об отказе в принятии возражения к рассмотрению. Заинтересованные лица извещаются о месте и времени заседания коллегии.

Возражение на решение об отказе в выдаче патента, принятое по результатам формальной экспертизы, рассматривается в течение

двух месяцев с даты поступления возражения в Апелляционную палату; возражение против решения экспертизы по существу – в течение четырех месяцев; возражение против выдачи патента – в течение шести месяцев. Решение коллегии принимается простым большинством голосов. В случае равенства голосов голос председательствующего на коллегии является решающим.

По возражению на решение формальной экспертизы Апелляционная палата может вынести решение об отмене решения экспертизы либо об отказе в удовлетворении возражения. По возражению на решение экспертизы по существу или против выдачи патента Апелляционная палата может принять решение об удовлетворении возражения, о его отклонении или об изменении решения экспертизы по существу.

Решения Апелляционной палаты могут быть обжалованы в шестимесячный срок в Высшую патентную палату Роспатента. В последней жалобы, заявления и ходатайства (далее – жалобы) рассматриваются в соответствии с Правилами подачи жалоб, заявлений и ходатайств и их рассмотрения в Высшей патентной палате Российского агентства по патентам и товарным знакам, утвержденными Роспатентом 21 мая 1998г.

По результатам рассмотрения жалоб Высшая патентная палата может вынести решение об удовлетворении жалобы, о частичном удовлетворении жалобы или об отказе в удовлетворении жалобы. При этом решение Высшей патентной палаты может предусматривать отмену обжалованного решения Апелляционной палаты, его изменение или оставление в силе. Решение утверждается генеральным директором Роспатента и вступает в силу с даты его направления заинтересованным лицам. В случае неутверждения решения генеральный директор Роспатента направляет жалобу на новое рассмотрение в ином составе коллегии Высшей патентной палаты. В последующем решение коллегии может быть обжаловано в суд.

Все остальные патентные и изобретательские споры рассматриваются в судебном порядке, в том числе арбитражными и третейскими судами в соответствии с их компетенцией. В частности, в судах разрешаются споры об авторстве на изобретение, полезную модель и промышленный образец; об установлении патентообладателя; о нарушении исключительного права на использование охраняемого объекта промышленной собственности и других имущественных прав патентообладателя; о заключении и исполнении лицензионных договоров; о праве преждепользования; о выплате вознаграждения автору работодателем; о выплате компенсаций, предусмотренных Патентным зако-

ном РФ, кроме спора о компенсации за использование объекта промышленной собственности в интересах национальной безопасности, который в соответствии с п. 4 ст. 13 Патентного закона РФ предварительно, до передачи дела в суд, рассматривается Высшей патентной палатой Роспатента. Закрепленный ст. 31 Патентного закона РФ перечень споров, подлежащих рассмотрению в суде, не является исчерпывающим. В конечном счете, в суд может быть передан любой патентный или изобретательский спор, затрагивающий права и свободы граждан.

Рассмотрение изобретательских и патентных споров в судах общей юрисдикции и в арбитражных судах осуществляется по общим правилам судебной процедуры, отраженным соответственно в Гражданском процессуальном кодексе РСФСР и в Арбитражном процессуальном кодексе РФ. Споры, передаваемые по решению сторон в третейский суд, решаются в соответствии с регламентом данного третейского суда.

Способы защиты прав и законных интересов изобретателей и патентообладателей подразделяются на *гражданско-правовые* и *уголовно-правовые*.

2.7.2. Гражданско-правовые способы защиты прав авторов

Гражданско-правовые способы защиты представляют собой предусмотренные законом меры принудительного характера, с помощью которых осуществляется восстановление (признание) нарушенных прав и интересов создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, пресечение нарушений, а также имущественное воздействие на нарушителей. В самом Патентном законе РФ эти меры не названы, однако перечень возможных способов защиты субъективных гражданских прав содержится в ст. 12 ГК РФ. Выбор потерпевшим конкретного способа защиты из числа возможных, как правило, предопределен содержанием нарушенного права и характером совершенного правонарушения. Если в конкретной ситуации имеется возможность воспользоваться несколькими способами защиты, потерпевший сам избирает ту меру принудительного воздействия на нарушителя, которая в большей степени отвечает его интересам или может быть легче реализована на практике.

Возможны следующие нарушения основных прав разработчиков и способы их защиты. *Право создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов на подачу заявки на выдачу патен-*

та может быть нарушено любым лицом, притязающим на приобретение прав патентообладателя без достаточных к тому оснований.

Нарушение права авторства выражается в присвоении результатов чуждого творческого труда и попытке выдать их за собственную разработку. Наиболее типичными видами нарушений права авторства являются: исключение из числа соавторов лиц, принимавших творческое участие в работе над соответствующим объектом; подача заявки от своего имени лишь одним из соавторов; включение в состав соавторов лиц, которые оказывали лишь техническое содействие в работе и др.

Гражданско-правовая защита рассматриваемого права осуществляется путем заявления иска о признании права авторства либо, напротив, иска об исключении конкретных лиц из числа соавторов.

Право на авторское имя может быть нарушено прежде всего путем неуказания имени действительного разработчика в опубликованных сведениях о заявке на изобретение, сведениях о выданном патенте, в других официальных и неофициальных публикациях, в которых говорится о созданной разработке. Если автор, наоборот, отказался быть упомянутым в качестве такового в публикуемых сведениях о заявке, нарушением будет публикация его имени. Наконец, право на имя может быть нарушено путем искажения действительного имени автора. Способом защиты права на имя является требование о восстановлении нарушенного права, в частности о внесении исправлений в сделанную публикацию.

В тех случаях, когда в соответствии с законом право на получение патента принадлежит не создателю разработки, а работодателю, последний обязан выплатить автору вознаграждение за использование разработки в размере и на условиях, определенных соглашением сторон. На основе соглашения сторон определяется также размер компенсации за использование разработки в собственном производстве, которую работодатель обязан выплатить автору разработки, получившему патент в соответствии с п. 2 ст. 8 Патентного закона РФ. Если стороны не могут прийти к соглашению или работодатель отказывается от его заключения либо не выполняет условия этого соглашения, автор вправе обратиться в суд с требованием о понуждении работодателя к выполнению лежащих на нем обязанностей. Суд своим решением определяет размер, порядок и сроки выплаты вознаграждения или компенсации с учетом тех гарантий, которые установлены пп. 1,3,5 ст. 32 Закона РФ «Об изобретениях в СССР» и пп. 1, 3 ст. 22 Закона СССР «О промышленных образцах», действующими на территории Российской

Федерации. Как уже отмечалось, за несвоевременную выплату вознаграждения патентообладатель, виновный в этом, уплачивает автору за каждый день просрочки пеню в размере 0,04 % суммы, причитающейся к выплате.

2.7.3. Гражданско-правовые способы защиты прав патентообладателей

В соответствии со ст. 14 Патентного закона РФ любое физическое или юридическое лицо, использующее изобретение, полезную модель или промышленный образец, защищенные патентом, в противоречии с настоящим Законом, считается нарушителем патента. Конкретные виды нарушений исключительного права патентообладателя указаны в п. 3 ст. 10 Патентного закона РФ и включают в себя несанкционированное изготовление, применение, вывоз, предложение к продаже, продажу и иное введение в хозяйственный оборот или хранение с этой целью продукта, содержащего запатентованное изобретение, полезную модель, промышленный образец, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение, или введение в хозяйственный оборот либо хранение с этой целью продукта, изготовленного непосредственно способом, охраняемым патентом на изобретение. В Законе названы лишь наиболее типичные виды нарушений прав патентообладателя, которыми не исчерпываются все возможные случаи несанкционированного введения в хозяйственный оборот запатентованных разработок.

С точки зрения принятого во многих странах подразделения нарушений патентных прав на *прямые и косвенные* все перечисленные выше нарушения относятся к числу *прямых* нарушений. В российском патентном законодательстве ничего не говорится о том, образует ли *косвенное нарушение* вторжение в исключительную сферу патентообладателя, например поставка комплектующих изделий или материалов, предназначенных для изготовления или использования запатентованного объекта. Однако исходя из смысла закона, можно сделать вывод, что нарушениями патентных прав должны признаваться любые действия, имеющие прямой или косвенной целью несанкционированное введение в хозяйственный оборот охраняемых объектов.

Права патентообладателей могут быть нарушены как в рамках заключенных ими лицензионных договоров, так и вне договоров. Нарушение лицензионного договора может состоять в выходе лицензиата за пределы предоставленных ему по договору прав либо в невыполне-

нии или ненадлежащем выполнении лежащих на нем обязанностей. Способы защиты, которыми располагает патентообладатель (лицензиар), обычно определяются самим договором или вытекают из общих положений гражданского законодательства. Как правило, лицензионный договор предусматривает возможность применения к нарушителю таких санкций, как взыскание неустойки и возмещение убытков, а также досрочное расторжение договора в одностороннем порядке. Размер и вид неустойки, в частности ее соотношение с убытками, устанавливаются самими сторонами. Если особых санкций, применяемых к виновной стороне, лицензионный договор не предусматривает, патентообладатель, опираясь на общегражданские правила, может требовать лишь возмещения причиненных ему убытков.

Внедоговорное нарушение патентных прав имеет место при любом несанкционированном использовании запатентованной разработки третьими лицами, кроме установленных законом случаев свободного использования чужих охраняемых объектов. Обязанность доказывания факта нарушения патента возлагается на патентообладателя. Решающее значение при этом имеют установление четких границ действия патента и того, что они нарушены конкретным ответчиком. Как уже неоднократно указывалось, объем прав патентообладателя определяется формулой изобретения (полезной модели) или совокупностью существенных признаков промышленного образца, отображенных на фотографиях изделия (макета, рисунка). Патентные права на изобретение (полезную модель) будут, в частности, нарушенными, если в изготовленном продукте или примененном способе использован каждый признак изобретения (полезной модели), включенный в независимый пункт формулы, или признак, эквивалентный ему. Наличие в объекте техники или технологии признаков, содержащихся в зависимых пунктах формулы, для установления факта использования разработки значения не имеет.

Нередко нарушители патентных прав, желая замаскировать свои противоправные действия, вносят чисто внешние изменения в заимствованные объекты, в частности производят замену одних признаков другими. Если такая замена не привносит в объект техники ничего существенно нового, в частности не изменяет достигаемого результата, это служит основанием для признания патентных прав нарушенными. Для уяснения вопроса о том, могут ли замененные признаки считаться эквивалентными, нередко требуется анализ описания как источника для толкования формулы изобретения (полезной модели).

Если факт нарушения патентных прав доказан, патентообладатель вправе применить к нарушителю предусмотренные законом гражданско-правовые санкции или, что то же самое, воспользоваться тем или иным способом защиты своих нарушенных прав. Выбор конкретного способа защиты осуществляется потерпевшим, однако, как правило, он предопределяется видом и последствиями самого нарушения. Предусмотренные законом гражданско-правовые способы защиты патентных прав также неоднородны. В теории гражданского права они подразделяются на меры гражданско-правовой защиты и меры гражданско-правовой ответственности. Если для реализации первых достаточно лишь самого факта нарушения патентных прав, то для использования вторых требуется ряд условий, в частности наличие противоправности, вреда, причинной связи между действиями нарушителя и наступившими последствиями, а также вины нарушителя.

Самым распространенным способом защиты патентных прав является требование патентообладателя о прекращении нарушения. В частности, решением суда нарушителю может быть предписано прекратить незаконное изготовление запатентованного продукта или производство продукта запатентованным способом.

Другой способ защиты нарушенных патентных прав – *требование о возмещении убытков*. В соответствии с гражданским законодательством под убытками понимаются расходы, произведенные лицом, право которого нарушено, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Весьма важным для потерпевшего является указание п. 2 ст. 15 ГК РФ на то, что если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, потерпевший вправе потребовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы. Опираясь на это правило, патентообладатель может обратиться в свою пользу тот доход, который получен нарушителем его исключительного права за весь период незаконного использования объекта промышленной собственности.

Непременным условием присуждения нарушителя к возмещению убытков является его *вина*. Форма вины нарушителя для гражданско-правовой ответственности значения не имеет и может выражаться как в его умысле на нарушение чужих патентных прав, так и в неосторожном нарушении патента. При этом вина нарушителя презюмируется. Если он сможет доказать свою невиновность, его можно заставить

лишь прекратить нарушение, но с него нельзя взыскать какие-либо убытки.

Применение гражданско-правовых санкций за нарушение патентных прав возможно в пределах общего срока исковой давности, т.е. в течение трех лет со дня, когда патентообладатель узнал или должен был узнать о нарушении своего права. Иск заявляется в соответствии с общими правилами подсудности по месту жительства ответчика или месту нахождения органа или имущества юридического лица (ст. 117 ГПК РСФСР, ст. 25 АПК РФ).

Наиболее распространенным способом защиты ответчика является *встречный иск о признании патента недействительным*. Кроме того, ответчик может ссылаться на имеющееся у него право преждепользования или свою управомоченность на использование запатентованной разработки в силу установленных законом изъятий из сферы патентной монополии.

2.7.4. Уголовная ответственность за нарушение прав авторов и патентообладателей

Наряду с гражданско-правовыми санкциями российское законодательство предусматривает уголовно-правовую ответственность за некоторые нарушения прав изобретателей и патентообладателей. Так, в соответствии со ст. 147 УК РФ к числу уголовно-правовых нарушений отнесены *незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству, если эти действия причинили крупный ущерб*.

Незаконное использование объектов патентного права охватывает собой любое не санкционированное патентообладателем введение в хозяйственный оборот продукта, созданного с применением изобретения, полезной модели или промышленного образца, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение. Конкретными видами введения продукта в хозяйственный оборот являются такие действия, как его изготовление, применение, ввоз, хранение, предложение к продаже, продажа и т.п.

Под *разглашением сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца* до официальной публикации сведений о них понимаются любые действия, связанные с распространением сведений об объектах промышленной собственности, которые могут при-

вести к утрате ими патентоспособности или иным негативным последствиям. Поскольку указанные действия могут затрагивать как интересы авторов, так и интересы потенциальных патентообладателей, рассматриваемый состав теоретически оградает как изобретательские, так и патентные права.

Присвоение авторства означает, что лицо, не принимавшее творческого участия в работе над объектом промышленной собственности, выдает себя за автора разработки, сделанной другим лицом. Наконец, под *принуждением к соавторству* подразумевается угроза совершить определенные действия (воздержаться от определенных действий), направленные против создателя разработки, если в число соавторов не будет включено лицо, не принимавшее творческого участия в работе над изобретением, полезной моделью или промышленным образцом.

Новый УК РФ отнес рассматриваемое преступление к *материальным составам*. Это означает, что нарушение изобретательских и патентных прав образует законченный состав преступления лишь тогда, когда указанными выше действиями причинен *крупный ущерб*. Если те же действия имели малозначительные последствия, они уголовным преступлением не являются.

В качестве наказания предусматривается применение к нарушителю штрафа в размере от двухсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до четырех месяцев, либо обязательных работ на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо лишения свободы на срок до двух лет. Те же деяния, совершенные неоднократно или группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, наказываются штрафом в размере от четырехсот до восьмисот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от четырех до восьми месяцев, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до пяти лет.

Как уже отмечалось, на практике меры уголовной ответственности за нарушения изобретательских и патентных прав не применяются. По мнению ряда специалистов, это не дискредитирует данные нормы, поскольку они выполняют превентивные функции. Такой вывод представляется спорным. Бездействие механизма уголовной ответственности в условиях, когда нарушения прав изобретателей носят массовый характер, порождает атмосферу беззакония. Поэтому более убедительными являются предложения тех ученых, которые предлага-

ют либо вообще исключить из уголовного законодательства эти составы, либо реально применять на практике меры уголовно-правовой ответственности к конкретным нарушителям.

2.8. Участие России в международных соглашениях и порядок зарубежного патентования.

Очевидно, что наиболее перспективные изобретения и другие значительные разработки нуждаются в правовой охране в других странах, где они должны быть там запатентованы. Иными словами, обладатель прав на разработку должен составить и подать заявку на выдачу патента во всех тех странах, где он желает получить охрану. При этом каждая заявка должна отвечать *требованиям, предъявляемым патентным законодательствам стран*, в которых испрашивается охрана. Для патентования за границей отбираются разработки, имеющие перспективы коммерческой реализации в виде экспорта продукции, продажи лицензий, создания совместных предприятий, производственной кооперации и т.д., то есть решить *вопрос относительно целесообразности самого зарубежного патентования*.

Патентование разработок за границей, как правило, целесообразно, если их использование в объектах техники обеспечивает более высокие технико-экономические и иные (экологические, социальные и т.п.) показатели по сравнению с лучшими зарубежными образцами.

При патентовании за рубежом, *заявитель должен учитывать требования внутреннего законодательства своей страны*. Патентование в зарубежных странах изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, созданных в России, осуществляется не ранее чем через три месяца после подачи заявки в Патентное ведомство РФ (ст. 35 Патентного закона РФ). Патентное ведомство может в необходимых случаях разрешить патентование разработки в зарубежных странах ранее указанного срока. Перед подачей заявки заявитель как собственник информации на основании ст. 10 Закона РФ «О государственной тайне» должен предпринять меры к решению вопроса о том, составляют ли государственную тайну сведения о заявляемом объекте промышленной собственности.

Решение о патентовании изобретения, полезной модели или промышленного образца за границей должно быть принято в сроки, позволяющие подготовить и направить заявки на патенты в зарубежные страны до публичного раскрытия их сущности в Российской Федерации.

Участие России в международных соглашениях

Охрана российских изобретений, полезных моделей, промышленных образцов в зарубежных странах, основывается на общепризнанных принципах международного сотрудничества. Наиболее важное значение в этом плане имеют:

-*Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г.*;

-*Договор о патентной кооперации 1970 г.*;

-*Конвенция о выдаче европейских патентов 1973 г.*;

-*Евразийская патентная конвенция 1994 г.*;

-*Африканская региональная организация по охране промышленной собственности 1976 г.* (рис.16)

Парижская конвенция по охране промышленной собственности, считается главным международным соглашением в рассматриваемой области и создает благоприятные условия для патентования изобретений, промышленных образцов и других объектов промышленной собственности гражданами и организациями одних государств в других государствах. Парижская конвенция не предусматривает выдачи какого-либо международного патента, который действовал бы на территории разных государств. Для того чтобы обеспечить охрану разработки в том или ином государстве, ее необходимо там запатентовать. Основные положения Парижской конвенции и ее краткая характеристика была изложена выше(см. раздел 1.3 и 1.4).

Договор о патентной кооперации (РСТ) предусматривает возможность составления и подачи в национальное патентное ведомство так называемой *международной заявки* в тех случаях, когда заявитель хочет обеспечить охрану разработки в нескольких странах. Подача международной заявки избавляет заявителя от необходимости оформлять и подавать заявки в каждую из стран, в которых он желает получить охрану. Патентные ведомство соответствующих стран, как правило, на основе международной заявки без проведения повторной проверки, решают вопрос о выдаче охранных документов.

Договор РСТ помимо кооперации в сфере проведения патентной экспертизы, преследует цели быстрой распространения технической информации и обеспечить качественное и своевременное рассмотрение заявок.

- ***Конвенция о выдаче европейских патентов***; ее участниками являются свыше 20 государств Европы. Конвенцией создана единая

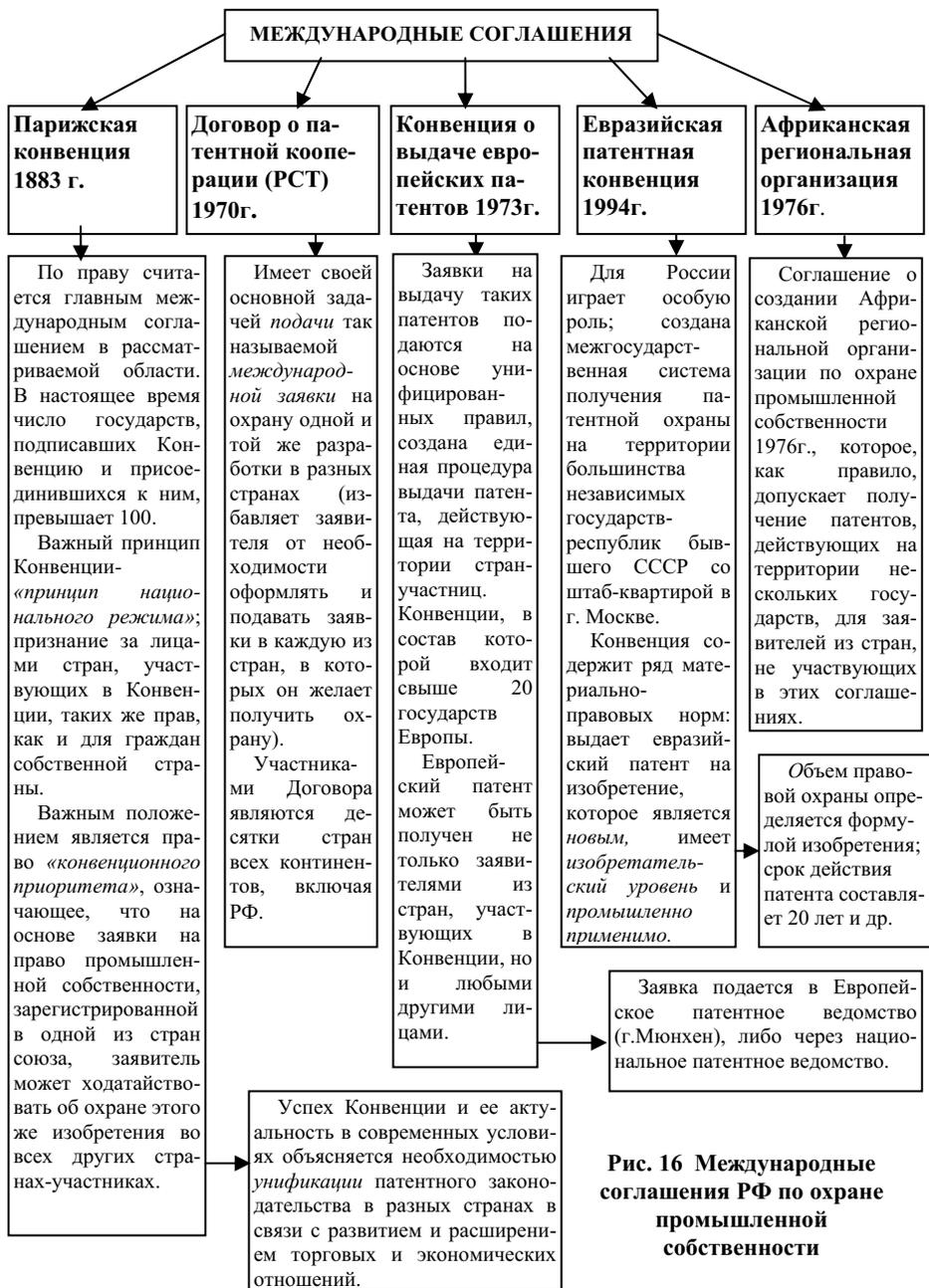


Рис. 16 Международные соглашения РФ по охране промышленной собственности

процедура выдачи патента. Заявки на выдачу таких патентов подаются на основе унифицированных правил либо непосредственно в созданное государствами-участниками Европейское патентное ведомство (г. Мюнхен), либо через национальное патентное ведомство государства-участника. Выданный Европейским патентным ведомством патент предоставляет его владельцу такие же права, какие бы обеспечивались национальными патентами стран-участниц.

Евразийская патентная конвенция, создавшая межгосударственную систему получения патентной охраны, на территории большинства независимых государств – республик бывшего СССР учредили новую межправительственную Евразийскую патентную организацию (ЕАПО) со штаб-квартирой в г. Москве. Органами данной Организации являются Административный совет в г. Москве и Евразийское патентное ведомство (ЕАПВ). Административный совет утверждает бюджет Организации, а также Патентную, Финансовую и Административную инструкции, одобряет соглашения, заключенные Организацией с государствами и межгосударственными организациями, и решает другие вопросы.

Административные функции Организации, включая рассмотрение заявок и выдачу евразийских патентов, выполняет Евразийское патентное ведомство (г. Москва). Евразийская патентная конвенция содержит ряд материально-правовых норм:

- *так ст. 6 Конвенции указывает, что Евразийское патентное ведомство выдает евразийский патент на изобретение, которое является новым, имеет изобретательской уровень и промышленно применимо;*

- *в соответствии со ст. 10 объем правовой охраны, предоставляемой евразийским патентом, определяется формулой изобретения;*

- *согласно ст.11 срок действия евразийского патента составляет 20 лет с даты подачи евразийской заявки.*

Эти и некоторые другие положения, детализируются в Патентной инструкции. Что же касается других вопросов, то они решаются в соответствии с национальным законодательством государств, участвующих в Конвенции.

Порядок зарубежного патентования.

Патентный закон РФ исходит из принципа, что патентование разработки в зарубежных странах, равно как и *продажа патента и*

выдача лицензий иностранным пользователям, относится, по общему правилу, к исключительной компетенции лиц, имеющих право на разработку. Запрещение подобных действий может быть обусловлено лишь соображениями сохранения секретности в отношении разработок, относящихся к сфере обороны и государственной безопасности.

Порядок зарубежного патентования охватывает собой целый комплекс мер по обеспечению правовой охраны разработок за границей, который включает:

- *отбор разработок для патентования;*
- *подготовку заявок на выдачу патентов;*
- *подачу заявок на выдачу патентов в соответствующие патентные ведомства;*
- *ведение переписки с патентными ведомствами в процессе проведения экспертизы заявок;*
- *ведение переписки по патентным спорам с административными и судебными органами;*
- *получение патентов;*
- *оплату пошлин за юридически значимые действия при осуществлении делопроизводства по заявкам на патенты;*
- *поддержание в силе заявок на патенты и выданных патентов.*

Для осуществления всех этих действий необходимы специальные знания, а иногда и специальный статус (например, статус патентного поверенного); зарубежное патентование требует немалых валютных средств.

В соответствии с действующим законодательством патентование разработок в зарубежных странах может осуществляться заявителем как самостоятельно, так и с помощью специализированных предприятий, оказывающих патентные услуги, или патентных поверенных.

Правовая охрана российских разработок за рубежом может быть обеспечена путем использования различных процедур патентования:

- *традиционной;*
- *процедуры РСТ (международной);*
- *европейской;*
- *евразийской.*

Каждая из этих процедур имеет как свои преимущества, так и недостатки, которые должны учитываться заявителями (рис.17).

Важное значение имеет *выбор оптимальной процедуры патентования*. Он осуществляется в зависимости от предполагаемых

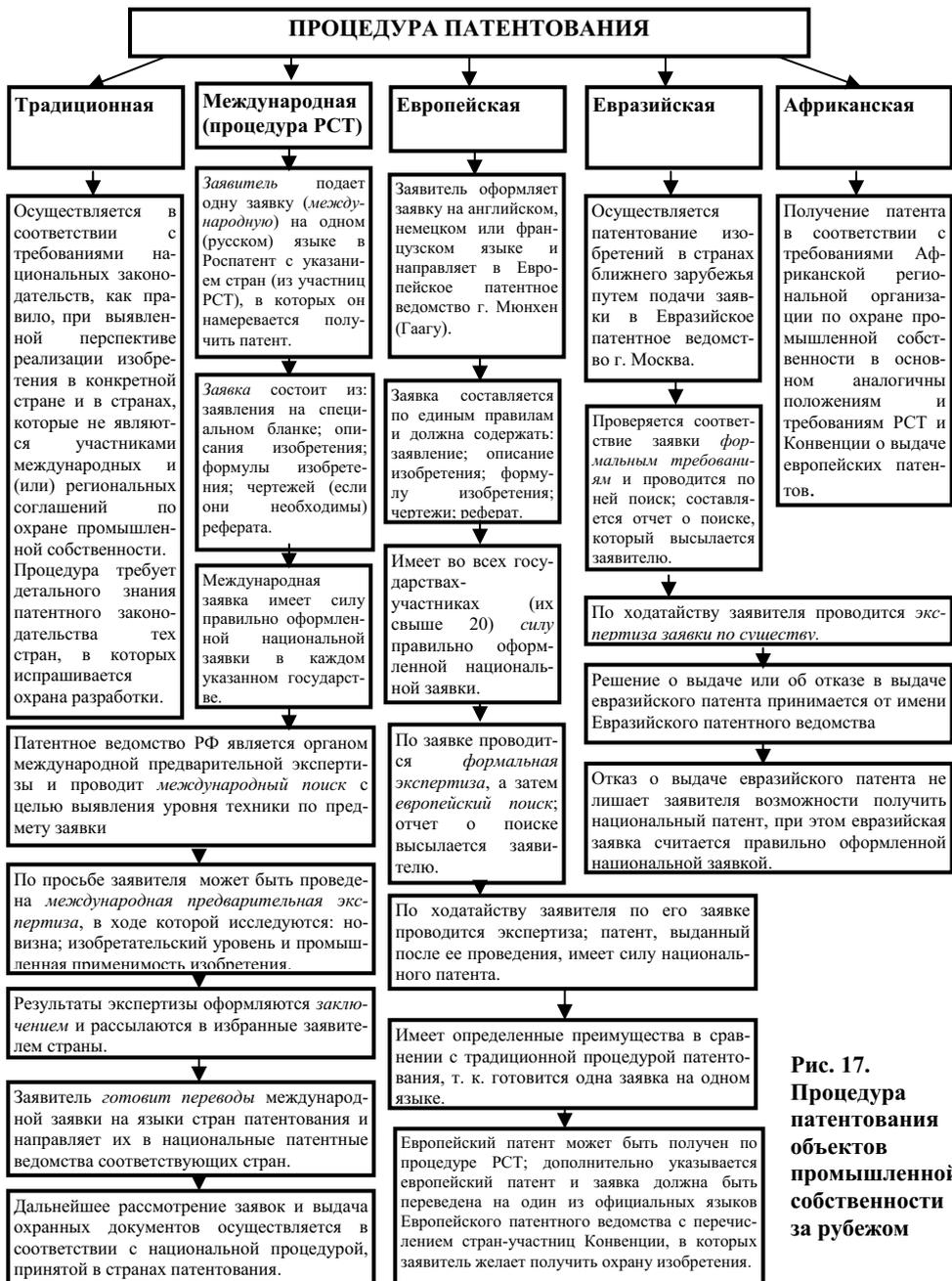


Рис. 17.
Процедура патентования объектов промышленной собственности за рубежом

рынков сбыта объектов техники, сроков подачи заявок на патенты, условий получения патентов, требования патентных законодательств стран патентования, их участия в международных и региональных договорах по охране промышленной собственности, наличия необходимых валютных средств на патентование и т.д. Документы, заявки, направляемые в каждую из стран патентования, должны быть оформлены по правилам, которые установлены законодательством; эти правила в разных странах не совпадают друг с другом. Различным может быть не только состав документов заявки, но и порядок заполнения совпадающих документов, разные требования могут предъявляться к их юридическому оформлению и т. п.

Таким образом, патентование разработок в соответствии с требованиями национальных законодательств (патентование *по традиционной процедуре*), осуществляется, как правило, при выявленной перспективе реализации продукта в отдельных странах.

Зарубежное патентование по традиционной процедуре требует детального знания патентного законодательства тех стран, в которых испрашивается охрана разработки.

При патентовании изобретений за границей по процедуре, установленной **Договором о патентной кооперации** (РСТ), заявитель подает одну заявку (*международную*) с указанием стран (из числа участниц РСТ), в которых он намеривается получить патенты. Заявители из России оформляют такую заявку на русском языке и направляют ее в Патентное ведомство РФ. В соответствии со ст. 3 Договора международная заявка состоит из:

- заявления на специальном бланке;
- описания изобретения;
- формулы изобретения;
- чертежей, если они необходимы;
- реферата.

Международная заявка с установленной датой международной подачи имеет силу правильно оформленной национальной заявки в каждом указанном государстве, при этом дата международной подачи рассматривается как дата фактической подачи заявки в каждом указанном государстве.

Патентное ведомство РФ направляет первый экземпляр международной заявки в Международное бюро ВОИС для регистрации, а на основе второго экземпляра проводит *международный поиск*. Поиск проводится в соответствии с едиными требованиями РСТ с целью выявления уровня техники по предмету заявки. По итогам поиска гото-

вится *отчет*, который направляется заявителю, а также в Международное бюро ВОИС.

Получив отчет о международном поиске, заявитель самостоятельно оценивает перспективы получения патентной охраны своей разработки в указанных странах. Он может изъять свою заявку, сохранить поданную им заявку в неизменном виде или внести изменения в формулу изобретения и т. д.

По обоснованной просьбе заявителя по международной заявке может быть проведена *международная предварительная экспертиза*, в ходе которой исследуется новизна, изобретательский уровень и промышленная применимость изобретения. Результаты экспертизы оформляются заключением, копии которого через Международное бюро ВОИС рассылаются в избранные заявителем страны, а также вручаются самому заявителю. В течение двух месяцев заявитель должен окончательно решить, в каких странах он желает получить патенты. Избрав такие страны, заявитель готовит переводы международной заявки на языки стран патентования и направляет их в национальные патентные ведомства соответствующих стран. Дальнейшее рассмотрение заявок и выдача охранных документов на изобретения осуществляется в соответствии с национальной процедурой, принятой в странах патентования.

Использование процедуры РСТ связано с *дополнительными затратами* по сравнению с патентованием по традиционной процедуре — уплатой международной пошлины в пользу Международного бюро ВОИС. Кроме международной пошлины патентное ведомство РФ взимает пошлины в рублях за пересылку, поиск, а также в необходимых случаях за международную предварительную экспертизу и за подготовку приоритетных документов и копий документов.

Подача международной заявки, в большинстве случаев является оправданным за счет других преимуществ данной процедуры:

-когда необходимо получить конвенционный приоритет и он может быть сохранен только подачей международной заявки;

- когда необходимо получить более ранний приоритет при невозможности использования конвенционного приоритета;

-при необходимости проведения дополнительных исследовательских работ по перспективным изобретениям, испытаний, определения работоспособности, экономических и технических характеристик, выяснения перспектив их коммерческой реализации на внешнем рынке и т.п.

Применение процедуры РСТ, как правило, является экономически целесообразным при патентовании изобретения в четырех и более странах-участниках Договора о патентной кооперации.

Конвенцией о выдаче европейских патентов, участниками которой являются свыше 20 государств Европы создана единая процедура выдачи патента. По процедуре, предусмотренной Конвенцией о выдаче европейских патентов, заявитель оформляет заявку на английском, немецком или французском языке и направляет ее непосредственно в созданное государствами –участниками Европейское патентное ведомство (г. Мюнхен) или в его филиал в Гааге. Заявка составляется по единым правилам и должна содержать:

- заявление о выдаче европейского патента;
- описания изобретения;
- один или несколько пунктов формулы изобретения;
- чертежи, на которые сделаны ссылки в описании или формуле изобретения;
- реферат.

Заявка на европейский патент имеет во всех государствах-участниках силу правильно оформленной национальной заявки.

По заявке проводится формальная экспертиза, а затем европейский поиск. После получения отчета заявитель может по своей инициативе изменить описание изобретения, его формулу и чертежи. *По ходатайству заявителя* по его заявке производится экспертиза. Патент, выданный после ее проведения, предоставляет его обладателю в каждом государстве-участнике Конвенции, для которого он выдан, те же права, которые ему предоставлял бы выданный в этом государстве национальный патент.

Европейский патент может быть получен также по процедуре РСТ. Для этого при подачи международной заявки наряду со странами участницами РСТ указывается европейский патент. При переводе международной заявки на национальную стадию заявка должна быть переведена на один из официальных языков Европейского патентного ведомства и направлена в Мюнхен (Гаагу) с перечислением стран-участниц Конвенции, в которых заявитель желает получить охрану изобретения на основе европейского патента.

Подача заявки на европейский патент *сопровождается уплатой заявочной пошлины и пошлины за поиск*. Особые пошлины взимаются также за указание государств, в которых должна быть обеспечена патентная охрана, а также за проведение экспертизы .

Процедура получения *европейского* патента дает определенные преимущества заявителю в сравнении с *традиционной процедурой* патентования. Так, им готовится одна заявка на одном языке, которая подается в Патентное ведомство через одного патентного поверенного. В то же время полученный патент обеспечивает охрану изобретения сразу в нескольких странах-участницах Конвенции. Процедура получения европейского патента, как правило, *экономически выгодна*, когда европейский патент испрашивается не менее чем в четыре страны.

Получение Евразийского патента осуществляется путем подачи заявки в Евразийское патентное ведомство, расположенное в Москве. Заявители из стран-участниц Конвенции подают евразийскую заявку через национальное патентное ведомство, если это требуется законодательством соответствующего государства. Заявители из государств, не участвующих в Конвенции, подают заявку непосредственно в Евразийское патентное ведомство.

Евразийское патентное ведомство проверяет соответствие заявки *формальным требованиям* и проводит по ней поиск. По результатам поиска составляется отчет о поиске, который высылается заявителю. По истечении 18 месяцев с даты подачи заявки или, если испрашен приоритет, с даты приоритета, Евразийское патентное ведомство публикует заявку вместе с отчетом о поиске. Затем, если от заявителя поступит ходатайство, Евразийское патентное ведомство проводит *экспертизу заявки по существу*.

Отказ Евразийского патентного ведомства в выдаче евразийского патента не лишает заявителя возможности получить национальный патент в каком-либо из государств, участвующих в Конвенции. При этом евразийская заявка данного заявителя считается правильно оформленной национальной заявкой, поданной в национальное патентное ведомство с той же датой подачи и, если таковая имеется, датой приоритета, что и евразийская заявка, со всеми последствиями, предусмотренными национальным законодательством.

Получение евразийского патента сопровождается уплатой соответствующих пошлин. Все пошлины определены в долларах США, однако на территории России расчеты с Евразийским патентным ведомством производятся в рублях по действующему на дату совершения операции курсу ЦБ РФ. При этом для участников Евразийской патентной конвенции введен льготный тариф, составляющий 20% установленных пошлин из-за низкого уровня валового национального дохода на душу населения. Так за подачу заявки, поиск, публикацию и другие процедурные действия в размере, как правило, 800 (160) долла-

ров США. Проведение экспертизы по существу (800 и 160 долларов США), за подачу возражения при несогласии заявителя с решением об отказе в выдаче евразийского патента (550 и 110 долларов США), а также за выдачу евразийского патента (500 и 100 долларов США). Все указанные выше пошлины уплачиваются в пользу Евразийского патентного ведомства, уплачиваются также ежегодные пошлины за поддержание евразийского патента в силе. Национальные патентные ведомства, в которые поданы евразийские заявки, взимают также пошлину за проверку заявок на соответствие требованиям экспертизы по формальным признакам и пересылку заявок в Евразийское патентное ведомство.

Соглашение о создании *Африканской региональной организации* по охране промышленной собственности 1976г. предоставляет возможность *получения патентов*, действующих на территории нескольких государств, для заявителей из стран, не участвующих в этих соглашениях.

Одна из важных целей зарубежного патентования - создание более благоприятных условий для реализации патентов и заключения лицензированных соглашений с иностранными партнерами. Наличие патента значительно укрепляет позиции приобретателя лицензии на рынке, обеспечивая ему, в частности, при получении исключительной лицензии монопольное положение.

Патентный закон РФ не устанавливает каких-либо дополнительных ограничений или условий в отношении заключения лицензионных соглашений и договоров об уступки патентных прав с иностранцами. Сейчас все подобные договоры заключаются в общем порядке, установленном патентным законодательством Российской Федерации.

В настоящее время вопросы, связанные с зарубежным патентованием объектов промышленной собственности, приобретают все большую актуальность. В современных условиях данная деятельность немислима без юридической защиты научно-технических разработок.

О том, что во всем мире проблемам зарубежного патентования уделяется все большее внимание, свидетельствует то, что совсем недавно, в 2000г., под эгидой ВОИС был принят Договор о патентном праве (PLT), который уже подписан более чем 50 государствами и межгосударственными организациями. О перестройке мировой патентной системы свидетельствует также серьезное реформирование процедуры РСТ и введение в рамках ВОИС работ по проекту Договора о материальном патентном праве (SPLT), касающегося в частности,

выработки единых для всех государств подходов к критериальной оценке патентоспособности изобретений. Кроме указанных, существует ряд международных договоров и соглашений, например, Гаагское, Мадридское соглашения и др.

Вопросы для самоконтроля

1. Система патентования объектов промышленной собственности.
2. Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатент).
3. Патентные пошлины.
4. Срок действия патента.
5. Условие патентоспособности изобретения, полезной модели, промышленного образца.
6. Понятие уровня техники.
7. Объекты изобретения.
8. Объекты, не признаваемые патентоспособными изобретениями.
9. Понятие полезной модели, новизна полезной модели и промышленная применимость.
10. Понятие промышленного образца, новизна и оригинальность промышленного образца.
11. Автор изобретения, полезной модели, промышленного образца.
12. Право автора на вознаграждение.
13. Исключительное право на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца.
14. Состав заявки на выдачу патента на изобретение.
15. Составление формулы изобретения.
16. Процедура рассмотрения заявок на изобретения на стадии формальной экспертизы.
17. Процедуры рассмотрения заявок на изобретение на стадии экспертизы по существу.
18. Составление заявки на выдачу патента на изобретение.
19. Лица, имеющие права на подачу заявки и получения патента.
20. Описание изобретения и его структура.
21. Требования, предъявленные к формуле изобретения.
22. Оформление документов заявки.

23. Реферат заявки на выдачу патента на изобретение.
24. Особенности полезной модели.
25. Процедура рассмотрения заявки на полезную модель.
26. Состав заявки на выдачу патента на промышленный образец.
27. Принципы и правила Международной патентной классификации (МПК).
28. Виды вознаграждения за изобретения.
29. Понятие лицензионного договора.
30. Особенности договора исключительной лицензии.
31. Особенности договора неисключительной (простой) лицензии.
32. Принудительная и открытая лицензии.
33. Характеристика договора. Уступки патента.
34. Функции патентных поверенных.
35. Участие России в международных соглашениях по охране промышленной собственности.
36. Особенности патентования Российских изобретений за рубежом

3. ОХРАНА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ АВТОРСКИМ ПРАВОМ

Приступая к изучению вопросов данного раздела, следует иметь в виду, что современное законодательство об авторском праве различных стран в качестве основного источника права наряду с нормами национальных конституций использует положения Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений. Национальное законодательство в соответствии с Конвенцией не может содержать противоречащих ей норм, поскольку это основное условие участия государства в ней. Вместе с тем конвенция содержит ряд положений, уточнение которых находится в компетенции национальных законодательств. Это относится к правовой охране официальных текстов законодательного и судебного характера, требований к материальной форме произведений, правовой охраны публично произнесенных произведений и др.

Закон *«Об авторском праве и смежных правах»* является основным нормативным актом института авторского права, поэтому при его изучении следует обратить внимание на предмет регулирования, нормы в международном законодательстве, сферу действия закона.

Закон регулирует: отношения в области авторского права и права, смежные с авторскими.

Как уже отмечалось, авторское право регулирует правоотношения в связи с созданием и использованием произведений литературы, науки и искусства, а также приравненных к ним компьютерных произведений.

В свою очередь смежные права регулируют правоотношения в связи с созданием и использованием произведений в виде фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания. Поскольку объекты смежных прав, как правило, представляют собой исполнение уже созданных объектов авторского права либо воспроизведение или передачу исполнения, нормы права, регулирующие эти отношения, получили название смежных прав («смежные» в значении «соседствующие»).

При изучении Закона следует обратить внимание на его следующие особенности: в данном Законе приведен понятийный аппарат (*основные понятия*); разделы Закона логично структурированы, компактны; ряд норм Закона ориентированы на дальнейшее развитие с учетом современных тенденций в практике использования произведе-

ний (*вариант свободного использования произведений без разрешения автора*) и др.

Закон содержит 5 разделов и 50 статей (см. рис.18).

3.1. Закон РФ от 9 июля 1993 г. N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" (с изменениями от 19 июля 1995 г., 20 июля 2004 г.)

Предмет регулирования

Настоящий Закон регулирует отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания (смежные права).

Законодательство Российской Федерации об авторском праве и смежных правах

Законодательство Российской Федерации об авторском праве и смежных правах основывается на Конституции Российской Федерации и состоит из Гражданского кодекса Российской Федерации, настоящего Закона, Закона Российской Федерации от 23 сентября 1992 года N 3523-1 "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных", федеральных законов.

Международные договоры

Если международным договором, в котором участвует Российская Федерация, установлены иные правила, чем те, которые содержатся в настоящем Законе, то применяются правила международного договора.

Основные понятия

Для целей настоящего Закона указанные ниже термины имеют следующее значение:

– *автор* – физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение;

– *аудиовизуальное произведение* – произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой кадров (с сопровождением или без сопровождения их звуком), предназначенное для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств; аудиовизуальные произведения включают кинематографические произведения и все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематогра-

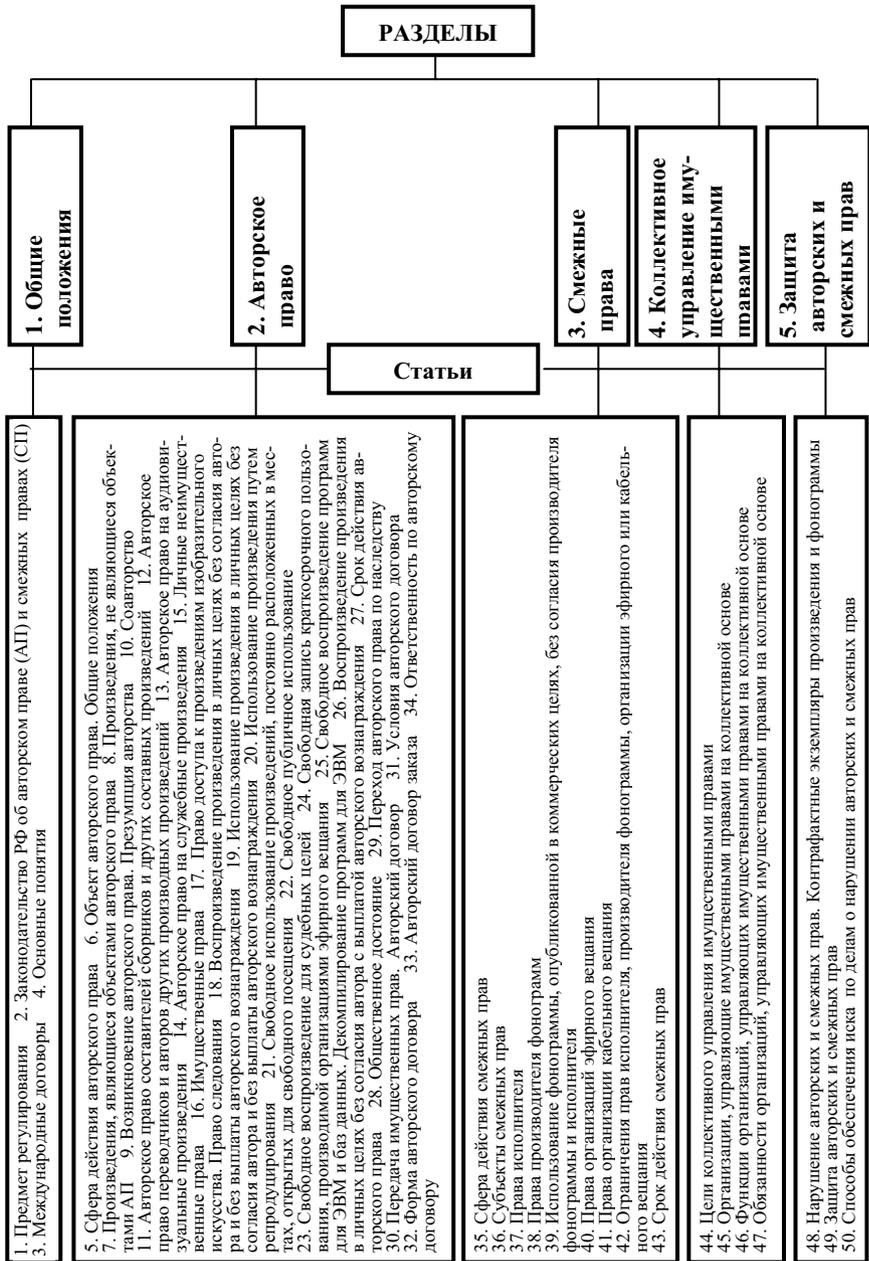


Рис. 18. Структура Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993г.

фическим (теле- и видеофильмы, диафильмы и слайдфильмы и тому подобные произведения), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации;

– *база данных* – объективная форма представления и организации совокупности данных (статей, расчетов и так далее), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью электронной вычислительной машины (ЭВМ);

– *воспроизведение произведения* – изготовление одного или более экземпляров произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- и видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного или более экземпляров двухмерного произведения и в двух измерениях - одного или более экземпляров трехмерного произведения; запись произведения в память ЭВМ также является воспроизведением;

– *воспроизведение фонограммы* – изготовление одного или более экземпляров фонограммы или ее части на любом материальном носителе;

– *запись* – фиксация звуков и (или) изображений с помощью технических средств в какой-либо материальной форме, позволяющей осуществлять их неоднократное восприятие, воспроизведение или сообщение;

– *изготовитель аудиовизуального произведения* – физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за изготовление такого произведения; при отсутствии доказательств иного изготовителем аудиовизуального произведения признается физическое или юридическое лицо, имя или наименование которого обозначено на этом произведении обычным образом;

– *изготовитель фонограммы* – физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую звуковую запись исполнения или иных звуков; при отсутствии доказательств иного изготовителем фонограммы признается физическое или юридическое лицо, имя или наименование которого обозначено на этой фонограмме и (или) на содержащем ее футляре обычным образом;

– *исполнение* – представление произведений, фонограмм, исполнений, постановок посредством игры, декламации, пения, танца в живом исполнении или с помощью технических средств (телерадиовещания, кабельного телевидения и иных технических средств); показ кадров аудиовизуального произведения в их последовательности (с сопровождением или без сопровождения звуком);

– *исполнитель* – актер, певец, музыкант, танцор или иное лицо, которое играет роль, читает, декламирует, поет, играет на музыкальном инструменте или иным образом исполняет произведения литературы или искусства (в том числе эстрадный, цирковой или кукольный номер), а также режиссер-постановщик спектакля и дирижер;

– *обнародование произведения* – осуществленное с согласия автора действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом;

– *опубликование (выпуск в свет)* – выпуск в обращение экземпляров произведения, фонограммы с согласия автора произведения, производителя фонограммы в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения, фонограммы;

– *передача в эфир* – сообщение произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания для всеобщего сведения (включая показ или исполнение) посредством их передачи по радио или телевидению (за исключением кабельного телевидения). При передаче произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания в эфир через спутник под передачей в эфир понимается прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых произведения, фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания могут быть доведены до всеобщего сведения независимо от фактического приема их публикой;

– *передача организации эфирного или кабельного вещания* – передача, созданная самой организацией эфирного или кабельного вещания, а также по ее заказу за счет ее средств другой организацией;

– *показ произведения* – демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно или на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности;

– *последующая передача в эфир* – последующая передача в эфир ранее переданных в эфир произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания;

– *программа для ЭВМ* – объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств с целью получения опре-

деленного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения;

– *произведение декоративно-прикладного искусства* – двухмерное или трехмерное произведение искусства, перенесенное на предметы практического пользования, включая произведение художественного промысла или произведение, изготовляемое промышленным способом;

– *публичный показ, публичное исполнение или сообщение для всеобщего сведения* – любые показ, исполнение или сообщение произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания непосредственно, либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимаются ли произведения, фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания в месте их сообщения или в другом месте одновременно с сообщением произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания;

– *сообщать* – показывать, исполнять, передавать в эфир или совершать иное действие (за исключением распространения экземпляров произведения или фонограммы), посредством которого произведения, фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания становятся доступными для слухового и (или) зрительного восприятия, независимо от их фактического восприятия публикой;

– *сообщать для всеобщего сведения по кабелю* – сообщать произведения, фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания для всеобщего сведения посредством кабеля, провода, оптического волокна или с помощью аналогичных средств;

– *фонограмма* – любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков.

Сфера действия авторского права

1. Авторское право:

– распространяется на произведения, обнародованные на территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории Российской

Федерации, и признается за авторами (их правопреемниками) независимо от их гражданства;

– 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);

– 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 на территории Российской Федерации за авторами (их правопреемниками) - гражданами других государств в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

2. Произведение также считается впервые опубликованным в Российской Федерации, если в течение 30 дней после даты первого опубликования за пределами Российской Федерации оно было опубликовано на территории Российской Федерации.

3. При предоставлении на территории Российской Федерации охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации автор произведения определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для обладания авторским правом.

4. Предоставление на территории Российской Федерации охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации осуществляется в отношении произведений, не перешедших в общественное достояние в стране происхождения произведения вследствие истечения установленного в такой стране срока действия авторского права и не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения предусмотренного настоящим Законом срока действия авторского права. При предоставлении охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации срок действия авторского права на территории Российской Федерации не может превышать срок действия авторского права, установленный в стране происхождения произведения.

Объект авторского права. Общие положения

1. Авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятель-

ности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения.

2. Авторское право распространяется как на обнародованные произведения, так и на необнародованные произведения, существующие в какой-либо объективной форме:

– письменной (*рукопись, машинопись, нотная запись и так далее*);

– устной (*публичное произнесение, публичное исполнение и так далее*);

– звуко- или видеозаписи (*механической, магнитной, цифровой, оптической и так далее*);

– изображения (*рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- или фотокадр и так далее*);

– объемно-пространственной (*скульптура, модель, макет, сооружение и так далее*);

– в других формах.

3. Часть произведения (включая его название), которая удовлетворяет требованиям пункта 1 настоящей статьи и может использоваться самостоятельно, является объектом авторского права.

4. Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты.

5. Авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено.

Передача права собственности на материальный объект или права владения материальным объектом сама по себе не влечет передачи каких-либо авторских прав на произведение, выраженное в этом объекте, за исключением случаев, предусмотренных статьей 17 настоящего Закона.

Произведения, являющиеся объектами авторского права

1. Объектами авторского права являются:

– литературные произведения (*включая программы для ЭВМ*);

– драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы;

– музыкальные произведения с текстом или без текста; аудиовизуальные произведения (*кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения*);

– произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;

– произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;

– фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;

– географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;

– другие произведения.

2. Охрана программ для ЭВМ распространяется на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код.

3. К объектам авторского права также относятся: производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства); сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда. Производные произведения и составные произведения охраняются авторским правом независимо от того, являются ли объектами авторского права произведения, на которых они основаны или которые они включают.

Произведения, не являющиеся объектами авторского права

Не являются объектами авторского права:

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

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

– произведения народного творчества; сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Возникновение авторского права. Презумпция авторства

1. Авторское право на произведение науки, литературы и искусства возникает в силу факта его создания. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации произведения, иного специального оформления произведения или соблюдения

каких-либо формальностей. Владелец исключительных авторских прав для оповещения о своих правах вправе использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из трех элементов: латинской буквы "С" в окружности: "©"; имени (наименования) владельца исключительных авторских прав; года первого опубликования произведения.

2. При отсутствии доказательств иного автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения.

3. При опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом (за исключением случая, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности) издатель, имя или наименование которого обозначено на произведении, при отсутствии доказательств иного считается представителем автора в соответствии с настоящим Законом и в этом качестве имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление. Это положение действует до тех пор, пока автор такого произведения не раскрывает свою личность и не заявит о своем авторстве.

Соавторство

1. Авторское право на произведение, созданное совместным творческим трудом двух или более лиц (соавторство), принадлежит соавторам совместно независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение. Часть произведения признается имеющей самостоятельное значение, если она может быть использована независимо от других частей этого произведения. Каждый из соавторов вправе использовать созданную им часть произведения, имеющую самостоятельное значение, по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

2. Право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно. Взаимоотношения соавторов могут определяться соглашением между ними. Если произведение соавторов образует одно неразрывное целое, то ни один из соавторов не вправе без достаточных к тому оснований запретить использование произведения.

Авторское право составителей сборников и других составных произведений

1. Автору сборника и других составных произведений (составителю) принадлежит авторское право на осуществленные им подбор или расположение материалов, представляющие результат творческого труда (составительство). Составитель пользуется авторским правом

при условии соблюдения им прав авторов каждого из произведений, включенных в составное произведение. Авторы произведений, включенных в составное произведение, вправе использовать свои произведения независимо от составного произведения, если иное не предусмотрено авторским договором. Авторское право составителя не препятствует другим лицам осуществлять самостоятельный подбор или расположение тех же материалов для создания своих составных произведений.

2. Издателю энциклопедий, энциклопедических словарей, периодических и продолжающихся сборников научных трудов, газет, журналов и других периодических изданий принадлежат исключительные права на использование таких изданий. Издатель вправе при любом использовании таких изданий указывать свое наименование либо требовать такого указания. Авторы произведений, включенных в такие издания, сохраняют исключительные права на использование своих произведений независимо от издания в целом.

*Авторское право переводчиков и авторов
других производных произведений*

1. Переводчикам и авторам других производных произведений принадлежит авторское право на осуществленные ими перевод, переработку, аранжировку или другую переработку. Переводчик и автор другого производного произведения пользуется авторским правом на созданное им произведение при условии соблюдения им прав автора произведения, подвергнувшегося переводу, переработке, аранжировке или другой переработке.

2. Авторское право переводчиков и авторов других производных произведений не препятствует иным лицам осуществлять свои переводы и переработки тех же произведений.

Авторское право на аудиовизуальные произведения

1. Авторами аудиовизуального произведения являются: режиссер - постановщик; автор сценария (сценарист); автор музыкального произведения (с текстом или без текста), специально созданного для этого аудиовизуального произведения (композитор).

2. Заключение договора на создание аудиовизуального произведения влечет за собой передачу авторами этого произведения изготовителю аудиовизуального произведения исключительных прав на воспроизведение, распространение, публичное исполнение, сообщение по кабелю для всеобщего сведения, передачу в эфир или любое другое публичное сообщение аудиовизуального произведения, а также на субтитрование и дублирование текста аудиовизуального произведения,

если иное не предусмотрено в договоре. Указанные права действуют в течение срока действия авторского права на аудиовизуальное произведение. Изготовитель аудиовизуального произведения вправе при любом использовании этого произведения указывать свое имя или наименование либо требовать такого указания.

3. При публичном исполнении аудиовизуального произведения автор музыкального произведения (с текстом или без текста) сохраняет право на вознаграждение за публичное исполнение его музыкального произведения.

4. Авторы произведений, вошедших составной частью в аудиовизуальное произведение, как существовавших ранее (автор романа, положенного в основу сценария, и другие), так и созданных в процессе работы над ним (оператор - постановщик, художник - постановщик и другие), пользуются авторским правом каждый на свое произведение.

Авторское право на служебные произведения

1. Авторское право на произведение, созданное в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя (служебное произведение), принадлежит автору служебного произведения.

2. Исключительные права на использование служебного произведения принадлежат лицу, с которым автор состоит в трудовых отношениях (работодателю), если в договоре между ним и автором не предусмотрено иное. Размер авторского вознаграждения за каждый вид использования служебного произведения и порядок его выплаты устанавливаются договором между автором и работодателем.

3. Работодатель вправе при любом использовании служебного произведения указывать свое наименование либо требовать такого указания.

4. На создание в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя энциклопедий, энциклопедических словарей, периодических и продолжающихся сборников научных трудов, газет, журналов и других периодических изданий (пункт 2 статьи 11 настоящего Закона) положения настоящей статьи не распространяются.

Личные неимущественные права

1. Автору в отношении его произведения принадлежат следующие личные неимущественные права: право признаваться автором произведения (право авторства); право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом

мом либо без обозначения имени, то есть анонимно (право на имя); право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право на обнародование), включая право на отзыв; право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации автора).

2. Автор имеет право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения (право на отзыв) при условии возмещения пользователю причиненных таким решением убытков, включая упущенную выгоду. Если произведение уже было обнародовано, автор обязан публично оповестить о его отзыве. При этом он вправе изъять за свой счет из обращения ранее изготовленные экземпляры произведения. При создании служебных произведений положения настоящего пункта не применяются.

3. Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случае уступки исключительных прав на использование произведения.

Имущественные права

1. Автору в отношении его произведения принадлежат исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом.

2. Исключительные права автора на использование произведения означают право осуществлять или разрешать следующие действия: воспроизводить произведение (право на воспроизведение); распространять экземпляры произведения любым способом: продавать, сдавать в прокат и так далее (право на распространение); импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав (право на импорт); публично показывать произведение (право на публичный показ); публично исполнять произведение (право на публичное исполнение); 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); 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); переводить произведение (право на перевод); переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку); сообщать произведение таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к нему в интерак-

тивном режиме из любого места и в любое время по своему выбору (право на доведение до всеобщего сведения).

Исключительные права автора на использование дизайнерского, архитектурного, градостроительного и садово-паркового проекта 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.

3. Если экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот посредством их продажи, то допускается их дальнейшее распространение без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения. Право на распространение экземпляров произведения путем сдачи их в прокат принадлежит автору независимо от права собственности на эти экземпляры.

4. Размер и порядок исчисления авторского вознаграждения за каждый вид использования произведения устанавливаются в авторском договоре, а также в договорах, заключаемых организациями, управляющими имущественными правами авторов на коллективной основе, с пользователями.

5. Ограничения указанных в пункте 2 настоящей статьи прав авторов устанавливаются статьями 17 - 26 настоящего Закона при условии, что такое использование не наносит неоправданного ущерба нормальному использованию произведения и не ущемляет необоснованным образом законные интересы автора.

*Право доступа к произведениям
изобразительного искусства. Право следования*

1. Автор произведения изобразительного искусства вправе требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществления права на воспроизведение своего произведения (право доступа). При этом от собственника произведения нельзя требовать доставки произведения автору.

2. Переход права собственности на произведение изобразительного искусства (возмездно или безвозмездно) от автора к другому лицу означает первую продажу этого произведения. В каждом случае публичной перепродажи произведения изобразительного искусства (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и так далее) по цене, превышающей предыдущую не менее чем на 20 процентов, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в размере 5 процентов от перепродажной цены

(право следования). Указанное право является неотчуждаемым и переходит только к наследникам автора по закону на срок действия авторского права.

Воспроизведение произведения в личных целях без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения

1. Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения воспроизведение правомерно обнародованного произведения исключительно в личных целях, за исключением случаев, предусмотренных статьей 26 настоящего Закона.

2. Положение пункта 1 настоящей статьи не применяется в отношении: воспроизведения произведений архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений; воспроизведения баз данных или существенных частей из них; воспроизведения программ для ЭВМ, за исключением случаев, предусмотренных статьей 25 настоящего Закона; репродуцирования книг (полностью) и нотных текстов.

Использование произведения без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения

1. Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования:

1) цитирование в оригинале и в переводе в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях из правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати;

2) использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, в радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью;

3) воспроизведение в газетах, передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения правомерно опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера в случаях, когда такие воспроизведение, передача в эфир или сообщение по кабелю не были специально запрещены автором;

4) воспроизведение в газетах, передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения публично произнесенных политических речей, обращений, докладов и других аналогичных произведений в объеме, оправданном информационной целью. При этом за авто-

ром сохраняется право на опубликование таких произведений в сборниках;

5) воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий средствами фотографии, путем передачи в эфир или сообщения для всеобщего сведения по кабелю произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью. При этом за автором сохраняется право на опубликование таких произведений в сборниках;

6) воспроизведение правомерно обнародованных произведений без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых, кроме произведений, специально созданных для таких способов воспроизведения.

2. Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения предоставление во временное безвозмездное пользование библиотеками экземпляров произведений, введенных в гражданский оборот законным путем. При этом экземпляры произведений, выраженных в цифровой форме, в том числе экземпляры произведений, предоставляемых в порядке взаимного использования библиотечных ресурсов, могут предоставляться во временное безвозмездное пользование только в помещениях библиотек при условии исключения возможности создать копии этих произведений в цифровой форме.

Использование произведений путем репродуцирования

Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования репродуцирование в единичном экземпляре без извлечения прибыли:

1) правомерно опубликованного произведения библиотеками и архивами для восстановления, замены утраченных или испорченных экземпляров, предоставления экземпляров произведения другим библиотекам, утратившим по каким-либо причинам произведения из своих фондов;

2) отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических изданиях, коротких отрывков из правомерно опубликованных письменных произведений (с иллюстрациями или без иллюстраций) библиотеками и архивами по запросам физических лиц в учебных и исследовательских целях;

3) отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических

изданиях, коротких отрывков из правомерно опубликованных письменных произведений (с иллюстрациями или без иллюстраций) образовательными учреждениями для аудиторных занятий.

Свободное использование произведений, постоянно расположенных в местах, открытых для свободного посещения

Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения воспроизведение, передача в эфир или сообщение для всеобщего сведения по кабелю произведений архитектуры, фотографии, изобразительного искусства, которые постоянно расположены в месте, открытом для свободного посещения, за исключением случаев, когда изображение произведения является основным объектом таких воспроизведения, передачи в эфир или сообщения для всеобщего сведения по кабелю или когда изображение произведения используется для коммерческих целей.

Свободное публичное исполнение

Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения публичное исполнение музыкальных произведений во время официальных и религиозных церемоний, а также похорон в объеме, оправданном характером таких церемоний.

Свободное воспроизведение для судебных целей

Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения воспроизведение произведений для судебного производства в объеме, оправданном этой целью.

Свободная запись краткосрочного пользования, производимая организациями эфирного вещания

Организация эфирного вещания может без согласия автора и без выплаты дополнительного вознаграждения делать запись краткосрочного пользования того произведения, в отношении которого эта организация получила право на передачу в эфир, при условии, что такая запись производится организацией эфирного вещания с помощью ее собственного оборудования и для ее собственных передач. При этом организация обязана уничтожить такую запись в течение шести месяцев после ее изготовления, если более продолжительный срок не был согласован с автором записанного произведения. Такая запись может быть сохранена без согласия автора произведения в официальных архивах, если запись носит исключительно документальный характер.

Свободное воспроизведение программ для ЭВМ и баз данных.

Декомпилирование программ для ЭВМ

1. Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или базы данных, вправе без получения разрешения автора или

иного обладателя исключительных прав на использование произведения и без выплаты дополнительного вознаграждения:

1) внести в программу для ЭВМ или базу данных изменения, осуществляемые исключительно в целях ее функционирования на технических средствах пользователя, осуществлять любые действия, связанные с функционированием программы для ЭВМ или базы данных в соответствии с ее назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ (одной ЭВМ или одного пользователя сети), а также исправление явных ошибок, если иное не предусмотрено договором с автором;

2) изготовить копию программы для ЭВМ или базы данных при условии, что эта копия предназначена только для архивных целей и для замены правомерно приобретенного экземпляра в случаях, когда оригинал программы для ЭВМ или базы данных утерян, уничтожен или стал непригоден для использования. При этом копия программы для ЭВМ или базы данных не может быть использована для иных целей, чем указано в подпункте 1 настоящего пункта, и должна быть уничтожена в случае, если владение экземпляром этой программы для ЭВМ или базы данных перестает быть правомерным.

2. Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ, вправе без согласия автора или иного обладателя исключительных прав и без выплаты дополнительного вознаграждения воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст (декомпилировать программу для ЭВМ) или поручить иным лицам осуществить эти действия, если они необходимы для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной этим лицом программы для ЭВМ с другими программами, которые могут взаимодействовать с декомпилируемой программой, при соблюдении следующих условий:

1) информация, необходимая для достижения способности к взаимодействию, ранее не была доступна этому лицу из других источников;

2) указанные действия осуществляются в отношении только тех частей декомпилируемой программы для ЭВМ, которые необходимы для достижения способности к взаимодействию;

3) информация, полученная в результате декомпилирования, может использоваться лишь для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, не может передаваться иным лицам, за исключением случаев, если это необходимо для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, а также не может использоваться для разработки программы

для ЭВМ, по своему виду существенно схожей с декомпилируемой программой для ЭВМ, или для осуществления любого другого действия, нарушающего авторское право.

3. Применение положений настоящей статьи не должно наносить неоправданного ущерба нормальному использованию программы для ЭВМ или базы данных и не должно ущемлять необоснованным образом законные интересы автора или иного обладателя исключительных прав на программу для ЭВМ или базу данных.

*Воспроизведение произведения в личных целях
без согласия автора с выплатой авторского вознаграждения*

1. В изъятие из положений статей 37 и 38 настоящего Закона допускается без согласия автора произведения, исполнителя и производителя фонограммы, но с выплатой им вознаграждения воспроизведения аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения исключительно в личных целях.

2. Вознаграждение за воспроизведение, указанное в пункте 1 настоящей статьи, выплачивается изготовителями или импортерами оборудования (аудио- и видеомэгафоны, иное оборудование) и материальных носителей (звуко- и (или) видеопленки и кассеты, лазерные диски, компакт-диски, иные материальные носители), используемых для такого воспроизведения. Сбор и распределение этого вознаграждения осуществляются одной из организаций, управляющих имущественными правами авторов, производителей фонограмм и исполнителей на коллективной основе, в соответствии с соглашением между этими организациями (статья 44 настоящего Закона). Если этим соглашением не предусмотрено иное, указанное вознаграждение распределяется в следующей пропорции: сорок процентов - авторам, тридцать процентов - исполнителям, тридцать процентов - производителям фонограмм. Размер вознаграждения и условия его выплаты определяются соглашением между указанными изготовителями и импортерами, с одной стороны, и организациями, управляющими имущественными правами авторов, производителей фонограмм и исполнителей на коллективной основе, с другой стороны, а в случае, если стороны не достигнут такого соглашения, - специально уполномоченным органом Российской Федерации.

3. Вознаграждение не выплачивается применительно к оборудованию и материальным носителям, указанным в абзаце первом пункта 2 настоящей статьи, которые являются предметом экспорта, а также к профессиональному оборудованию, не предназначенному для использования в домашних условиях.

Срок действия авторского права

1. Авторское право действует в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти, кроме случаев, предусмотренных настоящей статьей. Право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора охраняются бессрочно.

2. Автор вправе в том же порядке, в каком назначается исполнитель завещания, указать лицо, на которое он возлагает охрану права авторства, права на имя и права на защиту своей репутации после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно. При отсутствии таких указаний охрана права авторства, права на имя и права на защиту репутации автора после его смерти осуществляется его наследниками или специально уполномоченным органом Российской Федерации, который осуществляет такую охрану, если наследников нет или их авторское право прекратилось.

3. Авторское право на произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, действует в течение 70 лет после даты его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор произведения, выпущенного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, то применяется положение абзаца первого пункта 1 настоящей статьи.

4. Авторское право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни и 70 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов.

5. Авторское право на произведение, впервые выпущенное в свет после смерти автора, действует в течение 70 лет после его выпуска. В случае, если автор был репрессирован и реабилитирован посмертно, то срок охраны прав, предусмотренный настоящей статьей, начинает действовать с 1 января года, следующего за годом реабилитации. В случае, если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, то срок охраны авторских прав, предусмотренный настоящей статьей, увеличивается на 4 года.

6. Исчисление сроков, предусмотренных настоящей статьей, начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока.

Общественное достояние

1. Истечение срока действия авторского права на произведения означает их переход в общественное достояние.

2. Произведения, перешедшие в общественное достояние, могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского

вознаграждения. При этом должно соблюдаться право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора (статья 15 настоящего Закона).

3. Правительством Российской Федерации могут устанавливаться случаи выплаты специальных отчислений за использование на территории Российской Федерации произведений, перешедших в общественное достояние. Такие отчисления выплачиваются в профессиональные фонды авторов, а также организациям, управляющим имущественными правами авторов на коллективной основе, и не могут превышать одного процента от прибыли, полученной за использование таких произведений.

Переход авторского права по наследству

Авторское право переходит по наследству. Не переходит по наследству право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора произведения. Наследники автора вправе осуществлять защиту указанных прав. Эти правомочия наследников сроком не ограничиваются. При отсутствии наследников автора защиту указанных прав осуществляет специально уполномоченный орган Российской Федерации.

Передача имущественных прав. Авторский договор

1. Имущественные права, указанные в статье 16 настоящего Закона, могут передаваться только по авторскому договору, за исключением случаев, предусмотренных статьями 18 - 26 настоящего Закона. Передача имущественных прав может осуществляться на основе авторского договора о передаче исключительных прав или на основе авторского договора о передаче неисключительных прав.

2. Авторский договор о передаче исключительных прав разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать подобное использование произведения другим лицам. Право запрещать использование произведения другим лицам может осуществляться автором произведения, если лицо, которому переданы исключительные права, не осуществляет защиту этого права.

3. Авторский договор о передаче неисключительных прав разрешает пользователю использование произведения наравне с обладателем исключительных прав, передавшим такие права, и (или) другим лицам, получившим разрешение на использование этого произведения таким же способом.

4. Права, передаваемые по авторскому договору, считаются неисключительными, если в договоре прямо не предусмотрено иное.

Условия авторского договора

1. Авторский договор должен предусматривать: способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по данному договору); срок и территорию, на которые передается право; размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты, а также другие условия, которые стороны сочтут существенными для данного договора. При отсутствии в авторском договоре условия о сроке, на который передается право, договор может быть расторгнут автором по истечении пяти лет с даты его заключения, если пользователь будет письменно уведомлен об этом за шесть месяцев до расторжения договора. При отсутствии в авторском договоре условия о территории, на которую передается право, действие передаваемого по договору права ограничивается территорией Российской Федерации.

2. Все права на использование произведения, прямо не переданные по авторскому договору, считаются не переданными. Предметом авторского договора не могут быть права на использование произведения, неизвестные на момент заключения договора.

3. Вознаграждение определяется в авторском договоре в виде процента от дохода за соответствующий способ использования произведения или, если это невозможно осуществить в связи с характером произведения или особенностями его использования, в виде зафиксированной в договоре суммы либо иным образом. Минимальные ставки авторского вознаграждения устанавливаются Советом Министров - Правительством Российской Федерации. Минимальные размеры авторского вознаграждения индексируются одновременно с индексацией минимальных размеров заработной платы. Если в авторском договоре об издании или ином воспроизведении произведения вознаграждение определяется в виде фиксированной суммы, то в договоре должен быть установлен максимальный тираж произведения.

4. Права, переданные по авторскому договору, могут передаваться полностью или частично другим лицам лишь в случае, если это прямо предусмотрено договором.

5. Предметом авторского договора не могут быть права на использование произведений, которые автор может создать в будущем.

6. Условие авторского договора, ограничивающее автора в создании в будущем произведений на данную тему или в данной области, является недействительным.

7. Условия авторского договора, противоречащие положениям настоящего Закона, являются недействительными.

Форма авторского договора

1. Авторский договор должен быть заключен в письменной форме. Авторский договор об использовании произведения в периодической печати может быть заключен в устной форме.

2. При продаже экземпляров программ для ЭВМ и баз данных и предоставлении массовым пользователям доступа к ним допускается применение особого порядка заключения договоров, установленного Законом Российской Федерации "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных".

Авторский договор заказа

1. По авторскому договору заказа автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику.

2. Заказчик обязан в счет обусловленного договором вознаграждения выплатить автору аванс. Размер, порядок и сроки выплаты аванса устанавливаются в договоре по соглашению сторон.

Ответственность по авторскому договору

1. Сторона, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства по авторскому договору, обязана возместить убытки, причиненные другой стороне, включая упущенную выгоду.

2. Если автор не представил заказное произведение в соответствии с условиями договора заказа, он обязан возместить реальный ущерб, причиненный заказчику.

Под *правообладателем* в Законе понимается автор, его наследник, а также любое физическое или юридическое лицо, которое обладает исключительными имущественными правами, полученными в силу закона или договора.

3.2. Охрана компьютерных программ

В соответствии с законами РФ «Об авторском праве и смежных правах» и «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» (далее закон о Пр ЭВМ и БД (см. рис.19) предоставляется правовая охрана программам для ЭВМ и базам данных, отнесенным к объектам авторского права. Программам для ЭВМ предоставляется правовая охрана как *произведениям литературы*, а базам данных – как сборникам.

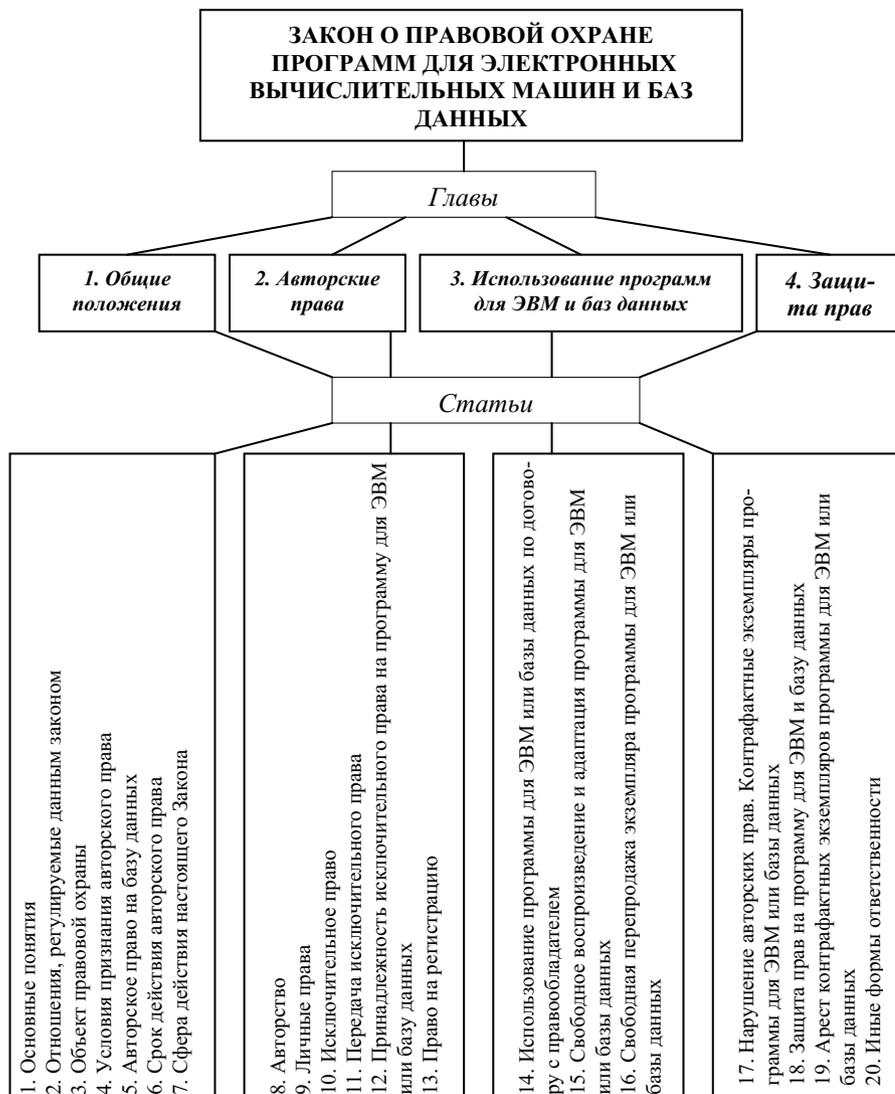


Рис. 19. Структура Закона РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» от 23 сентября 1992 г.

Основные понятия:

– *программа для ЭВМ* – это объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования электронных вычислительных машин (ЭВМ) и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата. Под программой для ЭВМ подразумеваются также подготовительные материалы, полученные в ходе ее разработки, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения;

– *база данных* – это объективная форма представления и организации совокупности данных (например, статей, расчетов), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ;

– *адаптация программы для ЭВМ или базы данных* – это внесение изменений, осуществляемых исключительно в целях обеспечения функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя;

– *модификация* (переработка) *программы для ЭВМ или базы данных* – это любые их изменения, не являющиеся адаптацией;

– *декомпилирование программы для ЭВМ* – это технический прием, включающий преобразование объектного кода в исходный текст в целях изучения структуры и кодирования программы для ЭВМ;

– *воспроизведение программы для ЭВМ или базы данных* – это изготовление одного или более экземпляров программы для ЭВМ или базы данных в любой материальной форме, а также их запись в память ЭВМ;

– *распространение программы для ЭВМ или базы данных* – это предоставление доступа к воспроизведенной в любой материальной форме программе для ЭВМ или базе данных, в том числе сетевыми и иными способами, а также путем продажи, проката, сдачи внаем, предоставления займы, включая импорт для любой из этих целей;

– *выпуск в свет* (опубликование) *программы для ЭВМ или базы данных* – это предоставление экземпляров программы для ЭВМ или базы данных с согласия автора неопределенному кругу лиц (в том числе путем записи в памяти ЭВМ и выпуска печатного текста), при условии, что количество таких экземпляров должно удовлетворять потребности этого круга лиц, принимая во внимание характер указанных произведений;

– *использование программы для ЭВМ или базы данных* – это выпуск в свет, воспроизведение, распространение и иные действия по

их введению в хозяйственный оборот (в том числе в модифицированной форме). Не признается использованием программы для ЭВМ или базы данных передача средствами массовой информации сообщений о выпущенной в свет программе для ЭВМ или о базе данных.

Объект правовой охраны

Авторское право распространяется на любые программы для ЭВМ и базы данных, как выпущенные, так и не выпущенные в свет, представленные в объективной форме, независимо от их материального носителя, назначения и достоинства. При этом авторское право не связано с правом собственности на материальный носитель.

Правовая охрана распространяется на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код.

Правовая охрана распространяется на базы данных, представляющие собой результат творческого труда по подбору и организации данных. Базы данных охраняются независимо от того, являются ли данные, на которых они основаны или которые они включают, объектами авторского права.

Правовая охрана не распространяется на идеи и принципы, лежащие в основе программы для ЭВМ или базы данных или какого-либо их элемента, в том числе на идеи и принципы организации интерфейса и алгоритма, а также языки программирования.

Правообладателем может быть автор, его наследник, а также любое физическое или юридическое лицо, которое обладает исключительными имущественными правами, полученными в силу закона или договора.

Авторское право на программу для ЭВМ или базу данных возникает в силу их создания. Для признания и осуществления авторского права не требуется депонирования, регистрации или соблюдения иных формальностей.

Правообладатель для оповещения о своих правах может, начиная с первого выпуска в свет программы для ЭВМ или базы данных, использовать знак охраны авторского права, состоящий из трех элементов:

- буквы «С» в окружности или в круглых скобках;
- наименования (имени) правообладателя;
- года первого выпуска программы для ЭВМ или базы данных в свет.

Авторское право на базу данных, состоящую из материалов, не являющихся объектами авторского права, принадлежит лицам, создавшим базу данных.

Авторское право на базу данных признается при условии соблюдения авторского права на каждое из произведений, включенных в базу данных.

Авторское право на каждое из произведений, включенных в базу данных, сохраняется.

Авторское право на базу данных не препятствует другим лицам осуществлять самостоятельный подбор и организацию произведений и материалов, входящих в эту базу данных.

Авторское право действует с момента создания программы для ЭВМ или базы данных в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

Срок окончания действия авторского права на программу для ЭВМ и базу данных, созданных в соавторстве, исчисляется со времени смерти последнего автора, пережившего других авторов.

Личные права автора охраняются бессрочно.

Подача заявки на регистрацию программы для ЭВМ или базы данных

Заявка на регистрацию подается правообладателем всех имущественных прав на программу для ЭВМ или базу данных непосредственно, через своего представителя или через отдел интеллектуальной и промышленной собственности (например, АлтГТУ) в течение срока действия авторского права в Патентное ведомство Российской Федерации (Роспатент). Федеральный институт промышленной собственности (ФИПС) по адресу: 121858, Москва, Бережковская набережная, д. 30, корп. 1.

В соответствии с законом о Пр ЭВМ и БД автором программы для ЭВМ или базы данных признается физическое лицо, создавшее их в результате творческой деятельности. Если программа для ЭВМ или база данных созданы совместной творческой деятельностью нескольких физических лиц, то каждое из этих лиц признается автором. В случае, если части программы для ЭВМ или базы данных имеют самостоятельное значение, каждый из авторов имеет право авторства на созданную им часть.

Если программа для ЭВМ или база данных созданы работником в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя, то авторское право принадлежит автору, а исключительные права на использование - работодателю, при условии,

что в договоре между работодателем и автором не предусмотрено иное.

Заявка на регистрацию программы для ЭВМ или базы данных (в дальнейшем – заявка на регистрацию) должна содержать:

– *заявление на официальную регистрацию с указанием правообладателя, а также автора и их местонахождения (местожительства);*

– *депонированные материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ или базу данных, включая реферат;*

– *документ, подтверждающий уплату регистрационного сбора в установленном размере или основания для освобождения от уплаты регистрационного сбора, а также для уменьшения его размера.*

Документы заявки на регистрацию должны быть оформлены таким образом, чтобы их можно было непосредственно воспроизводить фотографически, электростатически, офсетно или микрофильмировать.

Документы заявки на регистрацию должны быть выполнены на листах прочной, белой, гладкой, непрозрачной, не глянцеваы бумаги формата А4 (210 x 297 мм) и начинаться на отдельных листах, если их установленной формой не предусмотрено иное.

Размеры полей на листах документов заявки на регистрацию должны быть не менее (мм): левое -20; верхнее -17; правое и нижнее-7.

Поля листов должны быть чистыми.

В каждом документе заявки на регистрацию второй и последующие листы должны быть пронумерованы арабскими цифрами.

Документы заявки на регистрацию должны быть отпечатаны шрифтом черного цвета.

Заявление на официальную регистрацию представляется отпечатанным на бумаге путем заполнения форм РП и в случае необходимости – РП/ДОП.

При подаче заявки на регистрацию от двух и более заявителей форма РП подписывается каждым из них, а переписка по ней осуществляется с одним, уполномоченным на это заявителем, по адресу, приведенному в соответствующей графе формы РП.

Депонируемые материалы должны обеспечивать однозначную идентификацию регистрируемых программ для ЭВМ или базы данных, включая реферат,

В целях депонирования материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ, должны быть представлены в форме исходного текста.

Для идентификации депонируемой программы для ЭВМ следует представлять материалы в объеме 25 первых и 25 последних страниц листинга (печатной копии) исходного текста, включая страницу, содержащую уведомление об авторском праве (знак охраны), и страницу, содержащую название программы для ЭВМ. Если объем регистрируемой программы для ЭВМ составляет менее 50 страниц листинга исходного текста, то депонируется листинг в полном объеме.

При идентификации депонируемой программы для ЭВМ, содержащей сведения конфиденциального характера (например, относящиеся к «ноу-хау»), данный факт следует указать на странице, содержащей название программы для ЭВМ, а также представить депонируемые материалы в одном из следующих видов:

- 25 первых и 25 последних страниц листинга исходного текста с исключенными частями, содержащими конфиденциальные материалы;

- 10 первых и 10 последних страниц листинга исходного текста без каких-либо исключенных частей;

- 25 первых и 25 последних страниц объектного кода, а также идущих подряд 10 или более страниц листинга исходного текста без каких-либо исключенных частей;

- если регистрируемая программа для ЭВМ составляет менее 50 страниц листинга исходного текста, последний депонируется в полном объеме с исключенными частями, содержащими сведения конфиденциального характера.

В целях идентификации депонируемой базы данных, содержащей один файл (совокупность связанных записей, рассматриваемых как одно целое), следует представлять материалы в объеме 25 первых и 25 последних страниц листинга.

Для идентификации депонируемой базы данных, содержащей более одного файла, следует представлять материалы, относящиеся к каждому файлу, в объеме 50 страниц листинга или в полном объеме, если он не превышает 50 страниц.

При идентификации депонируемых новых редакций зарегистрированных ранее баз данных (содержащих как один файл, так и более одного файла) следует представлять материалы, относящиеся к их измененным частям в объеме 50 страниц листинга или в полном объеме, если он не превышает 50 страниц.

Для депонирования представляется один экземпляр идентифицирующих материалов.

Для визуально воспринимаемой формы публикации программы для ЭВМ или базы данных (опубликованная распечатка исходного текста) представляется два экземпляра депонируемых идентифицирующих материалов.

Если регистрируемая программа для ЭВМ включает охраноспособные по нормам авторского права изображения на экране дисплея, обладателем права на которые является лицо, обладающее правом на саму программу для ЭВМ, в комплект идентифицирующих такую программу для ЭВМ материалов следует включать материалы, позволяющие однозначно определить изображения на экране дисплея. Указанные материалы могут быть представлены в виде распечатки этого изображения, его фотографии или рисунка. Если изображения на экране дисплея являются аудиовизуальными (например, в компьютерных играх), соответствующие материалы могут быть представлены на стандартных видеокассетах VSH.

Если регистрируемая программа для ЭВМ включает охраноспособные по нормам авторского права музыкальные произведения, обладателем права на которые является лицо, обладающее правом на саму программу для ЭВМ, в комплект идентифицирующих такую программу для ЭВМ материалов следует включать материалы, позволяющие однозначно определить соответствующие музыкальные произведения.

Эти материалы могут быть представлены в виде звукозаписи на стандартных аудиокассетах С-60 или С-90 или на оптических дисках.

Реферат программы для ЭВМ или базы данных, включаемый в состав депонируемых идентифицирующих материалов, представляется в двух экземплярах и должен содержать следующие сведения:

- автор программы для ЭВМ или базы данных;
- правообладатель программы для ЭВМ или базы данных;
- название программы для ЭВМ или базы данных;
- аннотация, включающая в себя указания на область применения, назначение и функциональные возможности;
- тип реализующей ЭВМ;
- язык программирования;
- операционная система;
- объем исходного текста (в килобайтах).

Рассмотрение заявки на официальную регистрацию в целях проверки наличия необходимых документов и их соответствия установленным требованиям осуществляется в двухмесячный срок.

По результатам проверки заявителю направляется либо уведомление о принятии заявки на регистрацию, либо запрос с указанием сведений, которые необходимо внести в документы заявки для устранения ее недостатков.

При положительном результате проверки ФИПС вносит программу для ЭВМ или базу данных соответственно в Реестр программ для ЭВМ или Реестр баз данных, выдает заявителю соответствующие свидетельства об официальной регистрации, публикует сведения о зарегистрированной программе для ЭВМ или базе данных в информационном бюллетене официальной регистрации «Программы для ЭВМ. Базы данных. Топологии интегральных микросхем».

До публикации сведений в официальном бюллетене заявитель вправе по собственной инициативе дополнять, уточнять и исправлять материалы заявки.

Правовая охрана и использование программы для ЭВМ или базы данных

Автору программы для ЭВМ или базы данных независимо от его имущественных прав принадлежат следующие личные права:

- *право авторства;*
- *право на имя;*
- *право на неприкосновенность (целостность).*

Автору программы для ЭВМ или базы данных или иному правообладателю принадлежит исключительное право осуществлять и разрешать осуществление следующих действий:

- *выпуск в свет программы для ЭВМ или базы данных;*
- *воспроизведение программы для ЭВМ или базы данных (полное или частичное) в любой форме, любыми способами;*
- *распространение программы для ЭВМ или базы данных;*
- *модификацию программы для ЭВМ или базы данных, в том числе перевод программы для ЭВМ или базы данных с одного языка на другой;*
- *иное использование программы ЭВМ или базы данных.*

При этом согласно закону «Об авторском праве и смежных правах» право на распространение экземпляров путем сдачи их в прокат принадлежит автору независимо от права собственности на эти экземпляры.

Имущественные права на программу для ЭВМ или базу данных могут быть переданы полностью или частично другим физическим или юридическим лицам по договору, который заключается в письменной форме, и должен устанавливать такие существенные условия,

как объем и способы использования программы для ЭВМ или базы данных, порядок выплаты и размер вознаграждения, срок действия договора.

Договор о полной уступке всех имущественных прав на зарегистрированную программу для ЭВМ или базу данных подлежит регистрации в Роспатенте.

Договоры о передаче имущественных прав на программу для ЭВМ или базу данных могут быть зарегистрированы в Роспатенте по соглашению сторон.

Использование программы для ЭВМ или базы данных третьими лицами (пользователями) осуществляется на основании договора с правообладателем, заключенного в письменной форме.

Допускается свободное воспроизведение программы для ЭВМ или базы данных и декомпилирование программы для ЭВМ лицом, правомочно владеющим экземпляром программы для ЭВМ или базы данных, без получения разрешения правообладателя на использование и без выплаты дополнительного вознаграждения.

За защитой своего права правообладатель может обратиться в суд, арбитражный или третейский суд.

Вопросы для самоконтроля

1. Сфера действия авторского права.
2. Объекты авторского права.
3. Произведения, не являющиеся объектами авторского права.
4. Возникновение авторского права.
5. Личные не имущественные и имущественные права автора.
6. Исключительная природа авторских прав.
7. Срок действия авторского права.
8. Авторский договор.
9. Ответственность сторон за нарушение авторского договора.
10. Смежные права.
11. Сфера действия смежных прав.
12. Срок действия смежных прав.
13. Защита авторских и смежных прав.
14. Понятие программы для ЭВМ и базы данных.
15. Срок действия авторского права на программу для ЭВМ и базу данных.
16. Программа для ЭВМ и база данных как объекты авторского права.

4. ПРАВОВАЯ ОХРАНА СРЕДСТВ ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ УЧАСТНИКОВ ГРАЖДАНСКОГО ОБОРОТА И ПРОИЗВОДИМОЙ ИМИ ПРОДУКЦИИ (РАБОТ, УСЛУГ)

4.1. Правовая охрана фирменных наименований

4.1.1. Понятие и признаки фирменного наименования

Действующее российское законодательство, не дает определения фирменного наименования, а лишь указывает на его реквизиты. В юридической литературе фирмой чаще всего называется *то наименование, под которым предприниматель выступает в гражданском обороте и которое индивидуализирует это лицо в ряду других участников гражданского оборота*. Основное назначение фирмы состоит в индивидуализации отдельных участников гражданского оборота.

Прежде всего наименование предпринимателя должно правдиво отражать его правовое положение и не вводить в заблуждение других участников гражданского оборота. В этой связи ведущим принципом является *принцип истинности фирмы*. Фирменное наименование должно содержать соответствующее действительности указание на организационно-правовую форму предприятия (*казенное предприятие, общество с ограниченной ответственностью, открытое акционерное общество и т.д.*), его тип (*государственное, муниципальное, частное*), профиль деятельности (*производственное, научное, коммерческое и т.д.*), личность владельца и т.п. Положение о фирме (п. 7) запрещает включать в фирменное наименование обозначения, способные ввести в заблуждение. Так, владелец частного предприятия не может избрать в качестве фирменного наименования такое обозначение, которое ассоциируется у третьих лиц с государственной принадлежностью предприятия.

Фирменное наименование должно обладать отличительными признаками, которые не допускали бы смешения одной фирмы с другой. Этим обусловлен *принцип исключительности фирмы*, в соответствии с которым фирменное наименование должно быть новым и отличным от уже используемых наименований. Указанный принцип при всей его видимой простоте является наиболее сложным в плане практической реализации. Казалось бы, из него с очевидностью следует, что не допускается использование тождественных фирменных наименований различными субъектами, с одной стороны, с другой стороны, по смыслу закона не исключается использование участниками оборота

и полностью совпадающих фирменных наименований, если это не приводит к коллизии их интересов и не вводит в заблуждение третьих лиц. Например, если предприниматели действуют в совершенно различных и не пересекающихся друг с другом сферах (как деловых, так и территориальных), они вполне могут пользоваться сходными и даже тождественными наименованиями, так как здесь нет опасности введения в заблуждение контрагентов и потребителей.

Должная степень индивидуализации участников оборота может быть обеспечена фирмой тогда, когда она остается неизменной в течение всего времени, пока пользующийся ею предприниматель сохраняет свой организационно-правовой статус. Это требование находит отражение в *принципе постоянства фирмы*. Нет необходимости доказывать, что в сохранении неизменности названия предприятия в равной степени заинтересованы как его владелец, добросовестно действующий на товарном рынке, так и все другие участники оборота, а также потребители и государство. Фирма является олицетворением деловой репутации предприятия и представляет со всех точек зрения немалую личную и имущественную ценность. Конечно, *принцип постоянства* фирмы не должен входить в противоречие с *принципом истинности*. Если, например, произошло изменение организационно-правовой формы предприятия или сменился его владелец, это должно найти соответствующее отражение в фирменном наименовании. В некоторых случаях изменения в фирму вносятся автоматически по прямому указанию закона. Это происходит, например, при изменении наименования населенных пунктов, названия которых включены в фирму (п. 7 Положения о фирме).

В литературе принято выделять две части фирмы – *основную*, которая именуется *корпусом фирмы*, и *вспомогательную*, которая именуется *добавлениями*. Корпус фирмы, являющийся обязательной частью всякого фирменного наименования, содержит указание на организационно-правовую форму предприятия, его тип и предмет деятельности, а в некоторых случаях – и на другие его характеристики. Так, фирменное наименование акционерного общества обязательно должно содержать указание на то, что общество является акционерным (п. 2 ст. 96 ГК РФ); фирменное наименование предприятия, основанного на праве оперативного управления, должно указывать на то, что предприятие является казенным (п. 3 ст. 115 ГК РФ) и т.д.

К корпусу фирмы добавляется вспомогательная часть, элементы которой подразделяются на обязательные и факультативные. Обязательным добавлением является специальное наименование предприя-

тия, его номер или иное обозначение, необходимое для отличия одних предприятий от других. Роль таких наименований чаще всего выполняют различные условные обозначения в виде оригинальных слов (завод «Калибр»), имен собственных (объединение «Светлана»), географических названий (фабрика «Нева») и т.д. Другие добавления, типа указаний «универсальный», «специализированный», «центральный» и т.п., в том числе сокращенное наименование фирмы (ЗИЛ, ЛОМО, КАМАЗ и т.д.), относятся к числу факультативных добавлений, которые могут включаться в фирму по усмотрению ее владельца. Однако эти добавления, как и элементы корпуса фирмы, должны соответствовать действительности и не вводить в заблуждение потребителей и других участников гражданского оборота.

Отдельные слова и словосочетания могут включаться в состав фирменных наименований только при соблюдении определенных условий. Так, в соответствии с постановлением Верховного Совета РФ от 14 февраля 1992 г. «О порядке использования наименований «Россия», «Российская Федерация» и образованных на их основе слов и словосочетаний» предприятия, учреждения и организации, намеренные использовать эти наименования, слова и словосочетания в своих названиях как имя собственное, должны получить на это предварительное согласие Правительства РФ, а в последующем – уплачивать за это специальный сбор в процентном отношении от оборота, который зачисляется в республиканский бюджет РФ. Использовать в своем фирменном наименовании слово «банк» и производные от него слова и словосочетания имеют право только те организации, которые обладают лицензией на осуществление банковской деятельности (ст. 7 Закона РСФСР «О банках и банковской деятельности» от 2 декабря 1990 г.). Аналогичное правило содержит ст. 5 Закона РСФСР «О товарных биржах и биржевой торговле» от 20 февраля 1992 г. относительно условия использования наименований «биржа», «товарная биржа» и образованных на их основе слов и словосочетаний.

Завершая рассмотрение вопроса о понятии фирменного наименования, необходимо отметить, что оно должно быть выражено на русском языке, хотя бы в качестве специального наименования и использовалось иностранное слово. В последнем случае по усмотрению предприятия оно либо дается в переводе на русский язык, либо записывается в виде транслитерации буквами русского алфавита.

4.1.2. Субъекты права на фирменное наименование

Актуальным представляется вопрос о том, *кто из субъектов гражданского права обладает правом на пользование фирменным наименованием*. Действующее законодательство решает его достаточно определенно, указывая, что фирмовладельцами могут быть только коммерческие юридические лица (п. 4 ст. 54 ГК РФ).

Прежде всего, из законодательства следует, что фирменным наименованием могут пользоваться только организации, но не граждане. Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим собственным именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая (п. 1 ст. 19 ГК РФ). Данное правило в полной мере распространяется и на граждан, являющихся индивидуальными предпринимателями. Причем этот вывод отнюдь не расходится с тем, что записано в п. 3 ст. 23 ГК РФ, а именно, что к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила настоящего Кодекса, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями. В самом деле, предоставление индивидуальному предпринимателю права на пользование особым фирменным наименованием было бы излишней мерой, так как его индивидуализация в гражданском обороте вполне обеспечивается тем, что он выступает в нем под своим собственным именем. Если их имена полностью совпадают и это действительно создает трудности для них самих или третьих лиц, действующее законодательство предоставляет немало возможностей для выхода из создавшейся ситуации.

Далее, среди организаций правом на фирменное наименование пользуются только те из них, которые обладают статусом юридического лица. Это означает, что иные организационные образования, в частности простое товарищество, т.е. объединение лиц, связанных друг с другом лишь договором о совместной деятельности, не могут выступать в обороте под особым фирменным наименованием. Не обладают собственными фирменными наименованиями также представительства и филиалы юридических лиц и иные их обособленные подразделения (цеха, отделения, участки и т.п.). Все они должны выступать в обороте не от собственного имени, а от имени образовавшего их юридического лица и соответственно пользоваться его фирменным наименованием.

Чтобы обладать правом на фирменное наименование, организация должна не только иметь статус юридического лица, но и относиться к числу коммерческих организаций. При этом конкретный вид

деятельности фирмовладельца (производство, торговля, посредническая деятельность, научные исследования, оказание услуг и т.п.), равно как и тип предприятия (частное, муниципальное, государственное), никакого значения не имеет. Необходимым объединяющим всех их признаком является предпринимательство, т.е. самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли. Поэтому учреждения, выполняющие функции некоммерческого характера и полностью или частично финансируемые собственником, общественные и религиозные организации, потребительские кооперативы, фонды, ассоциации и союзы юридических лиц и другие организации, не занимающиеся предпринимательством, фирменных наименований не имеют. Их индивидуализация в обороте обеспечивается с помощью официального наименования, которое должно содержать указание на их организационно-правовую форму и быть отражено в их учредительных документах.

В заключение следует отметить, что наряду с российскими коммерческими организациями правом на фирменное наименование пользуются иностранные юридические лица, на которых распространяются все правила, установленные гражданским законодательством.

4.1.3. Содержание права на фирменное наименование

Сущность права на фирму заключается в гарантированной юридическому лицу возможности выступать в гражданском обороте под собственным фирменным наименованием. Предоставлением такой возможности обеспечивается охраняемый законом интерес участника оборота в должной индивидуализации его деятельности на рынке товаров, работ и услуг. Потребность в такой индивидуализации диктуется рядом факторов и прежде всего жесткой конкурентной борьбой, которая ведется между однородными предприятиями. При этом любой участник оборота вправе рассчитывать на то, чтобы и в деловом мире, и среди потребителей, и в глазах общественного мнения его оценивали по реальным заслугам. Приобретая и осуществляя права и обязанности под своим фирменным наименованием, юридическое лицо реализует возможность на индивидуализацию своего участия в обороте.

Конкретные формы реализации права на фирму достаточно многообразны. Под своим фирменным наименованием юридическое лицо совершает гражданско-правовые сделки и иные юридические действия, осуществляет личные неимущественные права, защищает свои нарушенные или оспариваемые права и т.д. Фирмовладелец вправе помещать свое фирменное наименование на вывесках, бланках, сче-

тах, преysкyрантах и т.п. Фирменное наименование может использоваться в разнообразных публикациях рекламного характера, объявлениях, аннотациях и т.п.

Характеризуя *юридическую природу права на фирму*, следует выделить несколько свойственных ему признаков. Прежде всего данное субъективное право носит *исключительный характер*. Обычно это означает, что субъект права обладает монополией на реализацию тех возможностей, которые заложены в данном субъективном праве. Иными словами, никто другой, кроме него, не может осуществлять те действия, которые являются его исключительной прерогативой. Эта черта исключительности характерна в целом и для права на фирменное наименование. В самом деле, юридическое лицо, которое приобрело право на фирму в установленном порядке, вправе потребовать от любого предпринимателя прекращения использования тождественного или сходного наименования. Это, однако, вовсе не означает, что действующее законодательство совершенно исключает участие в обороте юридических лиц, имеющих одно и то же фирменное наименование.

Приведенные выше суждения, которые, на первый взгляд, исключают друг друга, в действительности никакого противоречия не содержат. Ранее уже отмечалось, что, решая подобные вопросы, следует исходить из смысла законодательства о фирменных наименованиях, а не из сугубо формальных критериев, которые зачастую не годятся для практического применения. Например, в настоящее время в России существуют сотни предприятий, имеющих полностью совпадающие фирменные наименования. Если исходить из того, что такое положение недопустимо, надлежит решить, как выйти из этой ситуации.

Безусловный запрет на использование различными юридическими лицами одного и того же или сходного фирменного наименования только внешне выглядит логичным и простым решением проблемы. В реальной жизни его невозможно осуществить хотя бы в силу элементарной ограниченности круга тех специальных наименований, которые входят в охраняемую законом фирму, и огромного числа предпринимателей. Едва ли в подобном запрете существует и практическая необходимость, поскольку подавляющее большинство одноименных предприятий действует в совершенно различных сферах бизнеса и территориальных границах, что не создает большой опасности их смешения другими участниками оборота и потребителями.

Сказанное, однако, не следует понимать как отрицание у права на фирму свойства *исключительности*. Любой фирмообладатель действительно может добиваться того, чтобы используемая им фирма не

применялась другими лицами. Но для этого он должен доказать по крайней мере две вещи. *Во-первых*, он должен подтвердить, что право на данное фирменное наименование он приобрел в установленном порядке раньше того лица, у которого он это право оспаривает. *Во-вторых*, ему следует аргументированно обосновать, почему использование той же фирмы другим лицом нарушает его законные интересы

Далее, право на фирму относится к числу *абсолютных прав*, т.е. таких прав, которые действуют в отношении всех третьих лиц, обязанных воздерживаться от нарушения правомочий, предоставленных их владельцам. Иными словами, фирмовладельцу противопоставлено не какое-либо конкретное лицо, обязанное совершить или, наоборот, воздержаться от каких-либо действий, а все третьи лица, на которых лежит обязанность не нарушать право на фирму и не препятствовать фирмовладельцу в осуществлении его правомочий.

Право на фирму обычно характеризуется в литературе как *личное неимущественное право*, с чем следует в целом согласиться. Действительно, данное право органически связано с деловой репутацией юридического лица, а также правом на защиту чести и достоинства лиц, владеющих предприятием.

Право на фирму носит в принципе *бессрочный характер*. Это означает, что, приобретая в установленном порядке данное право, юридическое лицо может пользоваться им без ограничения каким-либо сроком, т.е. до тех пор, пока существует само предприятие и фирменное наименование правдиво отражает его организационно-правовой статус и иные атрибуты. Если же юридическое положение предприятия изменяется, например, в результате преобразования, смены владельцев и т.д., соответствующие изменения должны быть внесены и в фирменное наименование.

Существенной особенностью права на пользование фирменным наименованием является то, что *одновременно оно выступает и в качестве обязанности юридического лица*. Иными словами, юридическое лицо не только вправе выступать в гражданском обороте под собственным фирменным наименованием, но и обязано это делать. Данное правило закона установлено в интересах других участников оборота и потребителей, которые вправе знать, с кем они имеют дело. В этих целях юридические лица должны пользоваться своими точными и полными фирменными наименованиями, соответствующими требованиям действующего законодательства, а не выступать под ничего не значащими обозначениями типа «фирма», «компания», «центр» и т.п. Указанные слова могут использоваться только тогда, когда они включены

во вспомогательную часть фирменного наименования в качестве факультативных добавлений, например, закрытое акционерное общество «Финансово-промышленная компания "КИСАР"»).

Право на фирму охраняется на всей территории РФ, а также в соответствии со ст. 8 Парижской конвенции по охране промышленной собственности во всех странах, являющихся участницами данной Конвенции. Иными словами, рассматриваемое право имеет *экстерриториальную сферу охраны*, выходящую за рамки национальных границ. Данное положение имеет очень важное практическое значение. С одной стороны, оно означает, что фирменные наименования российских предприятий пользуются охраной во всех странах Парижского Союза, а с другой стороны, свидетельствует о том, что на территории России охраняются фирменные наименования любых иностранных предприятий, находящихся в странах – участницах Парижской конвенции.

Вопрос о том, с какого момента у юридического лица возникает право на фирменное наименование, представляет известную сложность и в настоящее время в российском гражданском законодательстве в окончательном виде еще не решен.

В литературе имеется мнение, что *право на фирму возникает у юридического лица с того момента, когда начинается ее фактическое использование*, т.е. когда юридическое лицо в установленном порядке зарегистрировано в качестве субъекта предпринимательской деятельности. Особая регистрация фирменных наименований необходима, более того, она должна носить обязательный характер, но при этом не иметь правоустанавливающего значения. Регистрация фирменных наименований может осуществляться как на общегосударственном, так и на региональном уровне в зависимости от того, какой из вариантов более экономичен и подкреплен в техническом отношении.

Продолжая характеристику права на фирменное наименование, следует отметить, что по российскому законодательству оно является, в принципе, *правом неотчуждаемым*. В отличие от других объектов промышленной собственности, которые, как правило, могут свободно передаваться другим лицам на договорной основе, фирменное наименование не может быть продано, передано безвозмездно или иным образом отчуждено третьим лицам.

Законом допускается только один случай перехода права на фирменное наименование к другому лицу. Согласно п. 12 Положения о фирме, право на фирменное наименование может быть передано другому лицу одновременно с передачей самого предприятия. Возможность такого перехода подтверждает и ст. 132 ГК РФ, которая, с одной

стороны, указывает, что предприятие может быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок, связанных с установлением, изменением и прекращением вещных прав, а с другой стороны, определяет предприятие как единый имущественный комплекс, в состав которого входит и право на фирменное наименование. При этом, однако, нужно иметь в виду, что новый владелец предприятия становится обладателем права на фирму не во всех случаях, а лишь тогда, когда, *во-первых*, на это выразили явное согласие прежний владелец или его правопреемники и, *во-вторых*, при условии добавления к фирме указания на преемственную связь прежнего и нового владельцев предприятия, если закон требует отражения в фирменном наименовании юридического лица имени одного или нескольких его участников.

До недавнего времени российское законодательство исключало не только уступку права на фирменное наименование, но и выдачу разрешения на его использование. С принятием части второй ГК РФ, закрепившей *правила о договоре коммерческой концессии* (договоре *франчайзинга*), такая возможность у фирмообладателей появилась. Согласно ст. 1027 ГК РФ по договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю. В состав данного комплекса исключительных прав могут входить права на любые объекты промышленной собственности, но на первый план выдвигаются права на средства индивидуализации правообладателя. При этом, как это вытекает из анализа ст. 1032, 1037, 1039 ГК РФ, в указанный комплекс в обязательном порядке должно включаться право на фирменное наименование (коммерческое обозначение). Это объясняется самой сутью договора коммерческой концессии, в соответствии с которой пользователь получает возможность выступать в обороте под именем правообладателя.

Целям защиты интересов потребителей служит и ряд других правил, в частности о субсидиарной ответственности правообладателя по предъявленным к пользователю претензиям о качестве товаров (работ, услуг) (ст. 1034 ГК РФ), о праве и обязанности правообладателя контролировать качество товаров (работ, услуг), производимых (выполняемых, оказываемых) пользователем на основании договора коммерческой концессии (ст. 1031 ГК РФ), и др.

Особого внимания заслуживает *вопрос о судьбе фирменного наименования при реорганизации юридических лиц*, так как именно в

этой области возникает больше всего спорных моментов. Как известно, реорганизация юридических лиц может происходить в нескольких формах, в частности путем *преобразования, слияния, присоединения, разделения и выделения* (ст. 57 ГК РФ). Каждая из названных форм реорганизации оказывает свое влияние на правообладание фирменным наименованием.

Преобразование означает не что иное, как изменение организационно-правовой формы юридического лица, т.е. превращение юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида. Поскольку в соответствии с общим правилом к вновь возникшему юридическому лицу переходят все права и обязанности реорганизованного юридического лица, следует полагать, что то же самое происходит и с правом на фирменное наименование. Разумеется, при этом в корпус фирмы должны быть внесены изменения, отражающие новую организационно-правовую форму предприятия, но специальное название последнего может быть сохранена.

Конечно, следует понимать, что речь в данном случае идет именно о праве, а не об обязанности юридического лица использовать прежнее название в фирменном наименовании преобразованного юридического лица. Одновременно со сменой своего организационного юридического лицо может изменить и свое специальное название.

При *слиянии и присоединении* юридических лиц происходит соединение прав и обязанностей реорганизуемых юридических лиц в единое целое, обладателем которого становится либо вновь возникшее юридическое лицо (*слияние*), либо одно из реорганизованных юридических лиц (*присоединение*). В данном случае участники оборота могут по своему усмотрению решить вопрос о фирменном наименовании в одном из следующих трех вариантов. Они могут, *во-первых*, соединить свои фирменные наименования в единое целое; *во-вторых*, избрать совершенно новое фирменное наименование, которое ни одним из них ранее не использовалось; *в-третьих*, продолжать пользоваться фирменным наименованием одного из них (при реорганизации в форме присоединения – фирменным наименованием того юридического лица, к которому переходят права и обязанности присоединяемого юридического лица).

Наиболее острые проблемы, связанные с правом на фирменное наименование, возникают обычно при *разделении* юридических лиц, когда их права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам, и при выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц, которые наделяются соответствующим

щим объемом прав и обязанностей. Причиной конфликтных ситуаций чаще всего является неурегулированность самими участниками оборота вопроса о праве на фирменное наименование. Исходя из смысла закона, можно сформулировать ряд общих рекомендаций по разрешению спорных вопросов в рассматриваемой области.

При *разделении* юридического лица право на пользование прежним фирменным наименованием может быть признано за любым из вновь образованных юридических лиц, если только это не вводит в заблуждение других участников оборота и потребителей. Вопрос о том, за кем конкретно сохраняется право на фирму, решается самими лицами, участвующими в реорганизации. В случае, если они не смогут достичь соглашения, спор может быть передан на рассмотрение суда как спор о праве гражданском. Само собой разумеется, что все юридические лица, образовавшиеся на базе единого юридического лица, могут избрать для себя новые фирменные наименования.

При *выделении* из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц (например, преобразование филиала или представительства в самостоятельное юридическое лицо) они, по общему правилу, должны избрать для себя новое фирменное наименование, так как прежнее фирменное наименование сохраняется за тем юридическим лицом, из состава которого они выделились. Здесь также могут быть исключения, реализация которых зависит от сферы деятельности и обеспечения должной охраны интересов других участников оборота и потребителей.

Завершая характеристику субъективного права на фирменное наименование, надлежит коснуться *вопроса о его прекращении*. Как уже отмечалось, право на фирму действует, в принципе, бессрочно и принадлежит юридическому лицу в течение всего периода его деятельности. Поэтому, по общему правилу, данное право прекращается одновременно с ликвидацией самого юридического лица. Однако анализ действующего законодательства позволяет выделить и несколько таких оснований, по которым право на фирменное наименование может прекратиться досрочно, хотя бы само юридическое лицо и продолжало существовать. Это возможно в следующих случаях.

Во-первых, фирмовладелец вправе сам в любой момент отказаться от права на пользование конкретным фирменным наименованием. Хотя, как указывалось выше, для фирмы характерен принцип постоянства, ничто не может заставить ее владельца выступать в обороте все время под одним и тем же именем.

Во-вторых, право на фирменное наименование может прекратиться при переходе предприятия к новому владельцу, если условия такой передачи не предусматривают сохранение за предприятием прежнего фирменного наименования.

В-третьих, прекращение права на фирму может быть обусловлено реорганизацией юридического лица, в ходе которой оно может, а иногда и должно изменить свое прежнее фирменное наименование.

Наконец, *в-четвертых*, право юридического лица на дальнейшее пользование конкретным фирменным наименованием может быть прекращено по решению суда ввиду несоответствия его требованиям закона или нарушения охраняемых законом прав и интересов других лиц.

Известный практический интерес имеет вопрос о правовом режиме тех фирменных наименований, которые по тем или иным причинам перестали быть объектами исключительных прав конкретных юридических лиц.

4.1.4. Защита прав на фирменное наименование

Под защитой права на фирменное наименование понимается реализация предусмотренных законом мер, с помощью которых фирмообладатель может обеспечить восстановление своих нарушенных прав, пресечь их нарушение и применить к нарушителю иные санкции. Указанные меры содержатся в различных актах действующего законодательства, в частности в ГК РФ, Законе РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», Положении о фирме 1927 г. и др. Анализ имеющихся норм позволяет выделить характерные для рассматриваемой сферы формы, средства и способы защиты нарушенных прав.

Формой защиты субъективного гражданского права на фирменное наименование обычно называют совокупность организационных мероприятий, обеспечивающих применение предусмотренных законом способов защиты. В юридической науке принято различать *юрисдикционную* и *неюрисдикционную* формы защиты субъективных прав. Понятием «*юрисдикционная форма защиты*» охватывается деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых прав. Ее суть выражается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой к государственным или иным компетент-

ным органам, которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права и пресечения правонарушения.

В рамках юрисдикционной формы защиты, в свою очередь, выделяются *общий и специальный порядки* защиты нарушенного права на фирменное наименование. По общему правилу, защита права на фирму осуществляется в *судебном порядке*. В соответствии с нормами действующего процессуального законодательства споры, связанные с нарушением права на фирму, относятся к компетенции арбитражных судов. По соглашению сторон их спор может быть передан на разрешение третейского суда.

В качестве средства судебной защиты права на фирму выступает *иск*, т.е. обращенное к суду требование об отправлении правосудия, с одной стороны, и обращенное к ответчику материально-правовое требование о прекращении нарушения права и восстановлении сферы потерпевшего, с другой стороны. Судебный, или, как его еще называют, *исковый*, порядок защиты права на фирму применяется во всех случаях, кроме тех, которые прямо указаны в законе.

Специальным порядком защиты права на фирму, реализуемом в рамках юрисдикционной формы, следует признать его защиту в *административном порядке*. В рассматриваемой области предусмотрены достаточно широкие возможности для его применения. Так, в соответствии со ст. 27 Закона РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» фирмообладатель, считающий, что его исключительное право на фирму нарушено, вправе обратиться в федеральный антимонопольный орган (территориальный орган) с просьбой о принятии мер по защите его нарушенного права. Средством защиты в данном случае является не иск, а заявление, которое подается в письменном виде с приложением документов, свидетельствующих о нарушении прав на фирму.

Федеральный антимонопольный орган (территориальный орган), установив факт нарушения, выдает нарушителю предписание о его прекращении, устранении его последствий и восстановлении первоначального положения. Указанное предписание является обязательным для исполнения в установленный в нем срок. В случае неисполнения предписания выдавший его орган вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о получении соответствующего решения суда. Кроме того, он может наложить на нарушителя штраф, который взыскивается в безакцептном порядке в 30-дневный срок со дня вынесения решения о его взыскании. К соответствующей административной от-

ветственности в виде штрафа может быть привлечен и руководитель организации, уклоняющейся от выполнения предписания.

Следует иметь в виду, что в соответствии с п. 2 ст. 11 ГК РФ решение, принятое в административном порядке, может быть в настоящее время обжаловано в суд.

Неюрисдикционная форма защиты охватывает собой действия самих потерпевших по защите нарушенных или оспариваемых прав, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к государственным или иным компетентным органам. Разумеется, в данном случае имеются в виду лишь законные средства защиты, которые следует отличать от самоуправства, запрещенного действующим законодательством. В рассматриваемой области возможности применения неюрисдикционных средств защиты весьма узки. В качестве примера можно указать на возможность потерпевшего сделать публичное заявление о том, что конкретное юридическое лицо, пользующееся тождественным или сходным фирменным наименованием, не имеет к нему никакого отношения.

Под *способами защиты права на фирму*, реализуемыми, как правило, в юрисдикционной форме, понимаются закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенного (оспариваемого) права на фирму и воздействие на правонарушителя. Среди всего спектра материально-правовых способов защиты субъективных гражданских прав, предусмотренных ГК РФ, в сфере защиты права на фирму могут быть применены требования о:

- признанию права на фирму;
- восстановлению положения, существовавшего до нарушения права на фирму, и пресечении действий, нарушающих данное право или создающих угрозу его нарушения;
- признанию недействительным акта государственного органа, в частности по регистрации товарного знака, в котором незаконно использовано фирменное наименование или его часть;
- возмещении причиненных убытков.

Выбор конкретного способа защиты из числа возможных предоставляется самому потерпевшему, однако обычно он предопределен характером совершенного правонарушения.

Право на фирму может быть нарушено путем использования названия предприятия в товарном знаке, зарегистрированном на имя другого лица. Согласно п. 2 ст. 7 Закона РФ о товарных знаках, не допускается регистрация в качестве товарных знаков известных на терри-

тории РФ фирменных наименований (или их части), принадлежащих другим лицам, получившим право на эти наименования ранее даты поступления заявки на товарный знак в отношении однородных товаров. Указание закона на «однородность товара» свидетельствует о том, что в принципе использование в товарном знаке чужой фирмы или ее части не исключено. Все дело опять-таки сводится к тому, ведет ли это к смешению товаропроизводителей в глазах потребителей и участников оборота. Если предмет деятельности фирмовладельца и владельца товарного знака совершенно разный и они не соприкасаются на рынке, то использование в товарном знаке элементов чужой фирмы нарушением не является. Напротив, маркировка продукции товарным знаком, близким к фирменному наименованию юридического лица, выпускающей аналогичную продукцию, может быть признано актом недобросовестной конкуренции, запрещенной действующим законодательством.

Кроме того, важно учитывать, что согласно п. 2 ст. 7 Закона РФ о товарных знаках защитой в данном случае пользуются не любые, а лишь известные на территории РФ фирменные наименования. Поэтому сам по себе факт, что словесное обозначение стало использоваться в качестве составной части фирменного наименования раньше, чем оно зарегистрировано другим лицом в качестве товарного знака, еще недостаточен для защиты права на фирменное наименование. Фирмовладелец должен доказать, что на момент регистрации ответчиком товарного знака, совпадающего с фирменным наименованием, последнее уже приобрело определенную известность на территории Российской Федерации. При этом по смыслу закона вовсе не требуется, чтобы известность фирменного наименования носила общероссийский характер.

Нарушением права на фирму должно, безусловно, считаться и искажение третьими лицами истинного фирменного наименования юридического лица. Такие действия, как неправильное обозначение организационно-правовой формы предприятия, нарушение избранного учредителями и закрепленного ими в фирменном наименовании порядка указания их имен, когда это требуется по закону, искажение специального названия предприятия и т.п., способны нанести значительный вред деловой репутации юридического лица и потому также запрещены законом.

Если в результате любого из рассмотренных выше нарушений права на фирменное наименование его обладателю причинены убытки, он имеет право на их возмещение в полном объеме. Согласно п. 2 ст.

15 ГК РФ под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Как упущенная выгода могут рассматриваться потери фирм-владельца, связанные со снижением его доходов вследствие неправомерных действий ответчика по использованию фирмы для собственного обозначения, применению ее в товарном знаке или ее искажению. Указанный вид убытков в рассматриваемой сфере встречается наиболее часто, хотя пока устоявшейся судебной практики на этот счет в РФ не сложилось. Основная трудность здесь заключается в обосновании истцом конкретного размера упущенной им выгоды. В известной степени эту задачу облегчает ст. 15 ГК РФ, гласящая, что «если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы». Иными словами, в соответствии с указанной нормой обладателю нарушенного права на фирму предоставляется возможность приравнять свою упущенную выгоду к тем доходам, которые извлечены незаконным пользователем фирменного наименования за весь период правонарушения.

4.2. Правовая охрана товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров

4.2.1. Понятие и признаки товарного знака, знака обслуживания и наименования места происхождения товара

Товарный знак

Действующее законодательство определяет *товарный знак* как *обозначение, способное отличать товары одних юридических или физических лиц от однородных товаров других юридических или физических лиц* (ст. 1 Закона РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров (см. рис.20). Чтобы быть признанным в качестве товарного знака, т.е. стать объектом правовой охраны, обозначение должно отвечать ряду условий. В законе они прямо не перечисляются, однако достаточно четко выводятся из его

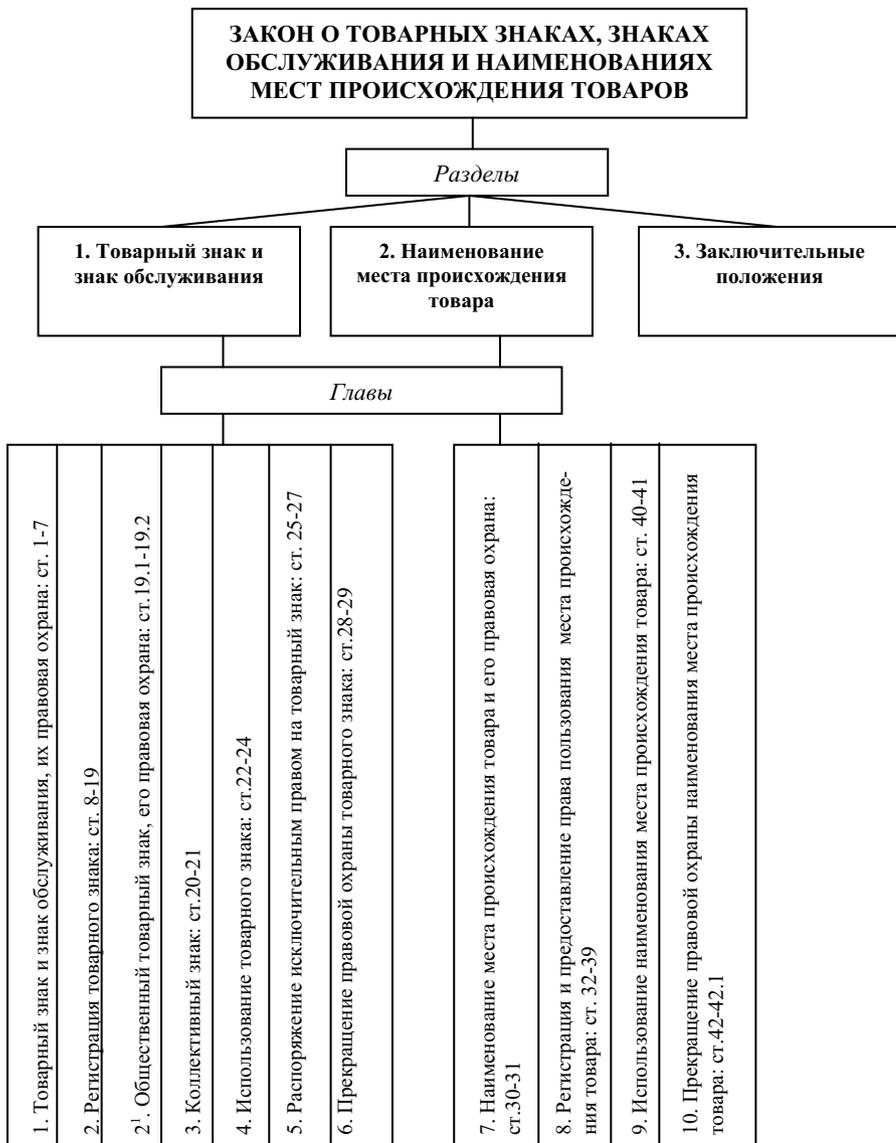


Рис. 20. Структура Закона РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23 сентября 1992 г. (с изменениями от 11 декабря 2002 г.)

норм. 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.

Далее, то или иное обозначение может быть признано товарным знаком лишь в том случае, если оно позволяет потребителю без особого труда узнать нужную ему продукцию и не спутать ее с аналогичной продукцией других производителей. Поэтому необходимым условием правовой охраны товарного знака является его *новизна*. При этом данное требование вовсе не означает, что товарным знаком способно стать лишь оригинальное и ранее неизвестное условное обозначение. В качестве товарного знака вполне могут быть зарегистрированы известное слово, изображение или иной символ, которые, однако, еще никем не используются для обозначения именно тех видов (классов) товаров, которые собираются производить (продавать) заявитель. С точки зрения действующего законодательства новыми будут считаться такие условные обозначения товаров, которые по своему содержанию не являются тождественными или сходными до степени смешения:

– с товарными знаками, ранее зарегистрированными или заявленными на регистрацию в РФ на имя другого лица в отношении однородных товаров;

– с товарными знаками других лиц, охраняемыми без регистрации в силу международных договоров РФ, в частности так называемыми общеизвестными товарными знаками;

– с известными на территории РФ фирменными наименованиями (или их частью), принадлежащими другим лицам, получившим право на эти наименования ранее даты поступления заявки на товарный знак в отношении однородных товаров;

– с наименованиями мест происхождения товаров, охраняемыми в РФ, кроме случаев, когда они включены как неохраняемый элемент в товарный знак, регистрируемый на имя лица, имеющего право на пользование таким наименованием.

Как видим, российский закон, как и законы многих других стран, закрепляет принцип не *абсолютной*, а *относительной* новизны условных обозначений, заявляемых в качестве товарных знаков. Это, в частности, означает, что регистрация того или иного обозначения в качестве товарного знака в каких-либо других странах не препятствует признанию данного или сходного обозначения товарным знаком в РФ, если только иное не вытекает из международных соглашений, в кото-

рых участвует РФ. Кроме того, новизна товарных знаков определяется не относительно всех уже используемых условных обозначений, а лишь в пределах тех обозначений, которые применяются в отношении однородных товаров (работ, услуг).

Признак новизны тесно связан с понятием *приоритета*. Новизна товарного знака определяется на дату приоритета, которая, в свою очередь, устанавливается, по общему правилу, по дню поступления правильно оформленной заявки на регистрацию товарного знака в Патентное ведомство РФ. Наряду с этим приоритет товарного знака может устанавливаться по дате подачи первой заявки на товарный знак в зарубежной стране – участнице Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет), если в Патентное ведомство РФ заявка поступила в течение 6 месяцев с указанной даты.

При исследовании новизны обозначения, заявленного в качестве товарного знака, прежде всего выявляется, не является ли оно тождественным или сходным с товарными знаками, уже зарегистрированными или заявленными на регистрацию в РФ или охраняемыми в РФ в силу международных соглашений. Тождественным признается обозначение, которое во всех своих элементах совпадает с уже известным товарным знаком и при этом относится к одному и тому же классу товаров независимо от различия в их перечне. Обычно установление тождественности обозначений не вызывает больших затруднений. Так, Госкомизобретений СССР в свое время отказал западногерманской фирме «Шнейдер унд Корн» в регистрации в качестве товарного знака словесного обозначения «Chelios» для товаров по 14-му классу. Причиной отказа послужило то, что заявленное обозначение было тождественно ранее зарегистрированному товарному знаку на имя швейцарской фирмы «Хелиос Дорложери» для товаров того же класса.

Гораздо сложнее решается данный вопрос тогда, когда речь идет о *сходных обозначениях*. В самом Законе РФ о товарных знаках лишь указывается на недопустимый уровень близости заявляемого обозначения уже известному – наличие между ними сходства до степени смешения (ст. 7). Согласно п. 14.4.2 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

На практике оценка степени сходства обозначений проводится с учетом ряда факторов, отраженных в Правилах составления, подачи и рас-

смотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания. Так, например, при сравнении словесных обозначений выявляется *звуковое* (фонетическое), *графическое* (визуальное) и *смысловое* (семантическое) сходство. *Звуковое сходство* определяется на основании: наличия близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близости звуков, составляющих обозначения; расположения близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличия совпадающих слогов и их расположения; числа слогов в обозначениях; места совпадения звукосочетаний в составе обозначений; близости составов гласных и согласных букв; характера совпадающих частей обозначений; вхождения одного обозначения в другое; ударения. *Графическое сходство* определяется на основании общего зрительного впечатления; вида шрифта; графического написания с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположения букв по отношению друг к другу; алфавита, буквами которого написано слово; цвета или цветового сочетания. *Смысловое сходство* определяется на основании подобия заложенных в обозначениях понятий, идей, в частности совпадения значения обозначений в разных языках; совпадения одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположности заложенных в обозначениях понятий. Перечисленные выше признаки учитываются как каждый в отдельности, так и в разных сочетаниях.

Выявленные экспертизой тождество или сходство до степени смешения заявленного и уже охраняемого в Российской Федерации обозначений не являются, однако, безусловными основаниями к отказу в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака. В соответствии с действующим законодательством *новизна* условного обозначения определяется лишь в пределах однородных товаров (работ, услуг). Это, в частности, означает, что обозначение, давно применяемое для маркировки товаров определенного вида, по отношению к другим видам товаров может обладать новизной. Поэтому важным моментом при исследовании новизны товарного знака выступает сопоставление товаров, с которыми уже используется данное обозначение, с товарами, для которых регистрируется то же самое или сходное обозначение. При установлении однородности товаров, разумеется, принимается во внимание подразделение товаров (работ, услуг) на важнейшие родовые и видовые понятия, закрепленное действующей Международной классификацией товаров и услуг (МКТУ).

Наконец, *обозначение может считаться товарным знаком лишь тогда, когда оно в установленном законом порядке зарегистрировано*. По общему правилу, лишь с момента официального признания обозначения товарным знаком можно говорить о нем как о самостоятельном объекте правовой охраны. Российское законодательство не охраняет не зарегистрированные в российском Патентном ведомстве обозначения, за исключением так называемых общеизвестных товарных знаков, которые охраняются в силу принятых Россией международных обязательств. Поэтому фактический пользователь того или иного незарегистрированного обозначения, если только оно не является общеизвестным, не приобретает на него никаких особых прав и не вправе претендовать на исключительное право на его использование независимо от времени введения его в хозяйственный оборот.

Товарные знаки следует отличать от некоторых других сходных с ними объектов промышленной собственности. Так, близко к товарным знакам примыкают *фирменные наименования*. Трудности их разграничения возникают обычно тогда, когда имеет место частичное совпадение отдельных элементов фирменного наименования и товарного знака одного и того же или разных пользователей. Различия между фирменными наименованиями и товарными знаками сводятся к следующему. *В отличие от фирменного наименования товарный знак может существовать не только в словесной, но и в иной форме, в частности изобразительной, объемной, комбинированной и т.д.* Кроме того, он подлежит государственной регистрации, носит срочный характер и может быть передан по договору иным пользователям.

Нельзя смешивать товарный знак и с *промышленным образцом*. Последний является составной частью самого промышленного изделия (*форма, цвет, рисунок изделия*); товарный же знак (*слово, рисунок*) лишь проставляется на изделии. Сложнее обстоит дело, однако, тогда, когда товарный знак носит объемный характер, выражаясь, например, в оригинальной форме изделия. В этом случае форма изделия может одновременно охраняться и как товарный знак, и как промышленный образец. Будут различаться лишь функции этих объектов: товарный знак призван обозначать изготовителя или продавца товара, а промышленный образец должен привлекать покупателя своим видом, не указывая на изготовителя.

Наконец, товарный знак весьма сходен по выполняемым функциям с *производственной маркой*, поскольку и маркировка выпускаемой продукции, и проставление на ней товарного знака преследуют, в сущности, одну и ту же цель, а именно связывают изделие с

конкретным производителем, обеспечивая потребителю возможность выбора нужной ему продукции. Однако решается эта задача разными путями: при маркировке продукции до потенциального потребителя доводятся в полном объеме все необходимые сведения о производителе и характеристиках товара, а при проставлении на изделии товарного знака потребитель извещается об изготовителе условным обозначением.

Знак обслуживания

Знаком обслуживания признается обозначение, способное отличать услуги одних юридических или физических лиц от однородных услуг других юридических или физических лиц. Закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» предъявляет к знакам обслуживания такие же требования, какие предъявляются к товарным знакам. Иными словами, обозначение может быть признано знаком обслуживания, если оно носит характер символа, является новым и зарегистрировано в Патентном ведомстве. Знак обслуживания практически не имеет отличий от товарного знака и по своему правовому режиму. В частности, Закон РФ о товарных знаках не содержит ни одной нормы, которая распространяла бы свое действие только на товарные знаки или только на знаки обслуживания. Различие между ними проходит лишь по объекту маркировки: если товарные знаки индивидуализируют и рекламируют товары определенных производителей, то знаки обслуживания предназначены для различения однородных услуг, оказываемых разными лицами. Следует, однако, заметить, что на практике указанное различие также нередко стирается, поскольку один и тот же знак может быть зарегистрирован на имя конкретного владельца и по классу товаров, и по классу услуг. Наиболее часто так поступают научно-исследовательские организации, которые таким образом индивидуализируют не только проводимые ими исследования и разработки, но и достигнутые результаты, овеществленные в той или иной форме. В качестве примера можно сослаться на возможность одновременной регистрации обозначения по классу товаров «Химические вещества промышленного назначения» (класс 1) и по классу услуг «Исследования в области химии» (класс 42) и т.п. Поэтому на практике формальным критерием для отнесения обозначения к товарным знакам или к знакам обслуживания служит выбор конкретного класса (индекса) Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков. Для регистрации обозначения в качестве знака обслуживания оно должно быть заявлено для одного или нескольких классов услуг: класс 35 – «Реклама», класс 36 – «Страхование и финансирование», класс 37 – «Строительство и ремонт», класс 38 – «Связь», класс 39 – «Транспортирование и хранение», класс 40 – «Обработка материалов», класс 41 – «Образование и развлечения», класс 42 –

«Разное». Знаки обслуживания, зарегистрированные для того или иного класса услуг, охраняются лишь в пределах видов услуг данного класса.

Наименование места происхождения товара

Наименование места происхождения товара — это 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 природными условиями и людскими факторами одновременно. Наименования мест происхождения товаров, несмотря на сходство с товарными знаками и знаками обслуживания, обладают рядом *специфических признаков*, которые и обусловили необходимость выделения их в качестве самостоятельных объектов правовой охраны. Прежде всего, обозначение товара в данном случае должно *содержать прямое или косвенное указание на то, что товар происходит из конкретной страны, области или местности (первый признак)*. В этой связи обозначение товара может включать полное или сокращенное официальное название географического объекта – страны, населенного пункта, местности. Наименованием места происхождения товара может явиться историческое название географического объекта, если с данным названием ассоциируется конкретная страна, местность или населенный пункт. В отдельных случаях наименованием места происхождения может быть признано также обозначение, которое хотя и не относится прямо к названиям географических объектов, но тем не менее приобрело географический смысл. Таким образом, конкретный способ указания на место происхождения товара может быть любым, важно лишь, чтобы обозначение ассоциировалось у потребителей с определенным местом происхождения товара. Если подобных ассоциаций у потребителей не возникает, обозначение, даже включающее название географического объекта, в качестве наименования места происхождения товара заявляться не может. Например, не были бы признаны наименования места происхождения товаров такие названия товаров, как швейцарский сыр, рижское пиво, маргарин «Ленинградский» и т.п.

В отличие от товарного знака и знака обслуживания к наименованию места происхождения товара не предъявляется требование *новизны*. Это и понятно, так как названия географических объектов, включающиеся в обозначения товаров, не являются новыми. Наоборот, именно потому, что они известны публике и связываются ею с определенными свойствами товара, который производится в данной местно-

сти, они и подлежат правовой охране. По этим же причинам к наименованию места происхождения товара не применяется и понятие *приоритета*.

Вторым признаком наименования места происхождения товара как специфического объекта правовой охраны является связь обозначения товара с его *особыми свойствами*, которые определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людским фактором. Если свойства и качества товаров никак с местом их производства не связаны, обозначения товаров, совпадающие с названиями географических объектов, наименованиями места происхождения товаров признаваться не могут. Специфические свойства, которые вправе ожидать потребитель 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 (*хохлольская роспись, вологодские кружева и т.п.*).

Наконец, наименование места происхождения товара становится самостоятельным объектом правовой охраны лишь тогда, *когда оно в установленном законом порядке зарегистрировано в Патентном ведомстве*. В этом своем качестве наименование места происхождения товара ничем не отличается от других объектов промышленной собственности, права на которые появляются у пользователей только с момента государственной регистрации.

Наименование места происхождения товара весьма сходно с *товарным знаком и знаком обслуживания*. Они совпадают по выполняемым функциям и нередко практически неразличимы по своей внешней форме, поскольку в качестве товарных знаков часто используются названия географических объектов. Их основное различие состоит в том, что товарный знак, в отличие от наименования места происхождения товара, призван связывать свойства и качества товара с конкретным его производителем, а не особыми свойствами географической среды места производства товара. Если в качестве товарного знака является географическое название или иное обозначение, которое способно создать у потребителей ложное впечатление о месте производства товара, в регистрации такого товарного знака должно быть отказано. Исключения составляют случаи, когда наименование места происхождения товара включается в качестве неохраняемого элемента

в товарный знак, который регистрируется на имя лица, имеющего право на использование такого наименования.

Еще более близкими друг к другу являются наименование места происхождения товара и *указание происхождения*. В соответствии с Парижской конвенцией по охране промышленной собственности все страны – участницы Конвенции должны вести борьбу с ложными указаниями мест происхождения товаров.

Под *указанием происхождения* обычно понимаются *все выражения или все знаки, используемые для того, чтобы показать, что данный продукт (или услуга) произведен определенной страной или группой стран, в конкретном районе или ином определенном месте*. Сравнивая указание происхождения с наименованием места происхождения товара, можно обнаружить как черты сходства, так и различия между ними. Общим для них является то, что оба они прямо или косвенно указывают на ту страну или местность, откуда происходит товар. Однако если указание происхождения ограничивается данной информацией, то наименование места происхождения товара свидетельствует еще и о том, что обозначенный им товар обладает особыми свойствами, зависими от природных и (или) людских факторов, свойственных конкретной стране или местности. Кроме того, если указание происхождения может быть выражено в любой форме, в том числе изобразительной, например, в виде использования силуэтов Адмиралтейства или Петропавловской крепости применительно к Санкт-Петербургу, то в качестве наименования места происхождения товара может выступать лишь название соответствующего географического объекта. Наконец, в отличие от указаний происхождения для наименований мест происхождения товаров характерна определенная степень известности названий географических объектов, которые избираются для обозначения товаров. Если первые лишь констатируют факт производства товара в определенной местности, то вторые, как правило, уже получили общественное признание благодаря особым свойствам географической среды места происхождения товара.

4.2.2. Виды товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров

Действующее законодательство допускает к регистрации в качестве товарных знаков и знаков обслуживания (далее – товарные знаки) разнообразные условные обозначения, которые различаются между собой по форме выражения, сфере использования, кругу пользователей и некоторым иным моментам. Наименования мест происхождения то-

варов менее разнообразны, поскольку закон связывает их лишь с одной формой индивидуализации товара, а именно названиями географических объектов.

Виды товарных знаков, знаков обслуживания. По форме своего выражения товарные знаки могут быть *словесными, изобразительными, объемными, комбинированными* и другими.

Словесные товарные знаки, которые по общему признанию специалистов являются наиболее эффективными, представляют собой оригинальные слова, словосочетания и фразы. Популярность словесных товарных знаков определяется тем, что они хорошо запоминаются, удобны для рекламы и легко различимы. Такие знаки проще связывать с фирменными наименованиями производителей товаров, работ и услуг и создавать для них серии сходных знаков. Нередко они несут в себе особое смысловое содержание, которое в сочетании с удачным выбором слова или короткой фразы способно вызывать у потребителей благоприятные для производителя товара (услуг) ассоциации. В мировой практике словесные товарные знаки составляют около 80% всех используемых знаков.

Словесные товарные знаки чрезвычайно разнообразны. На более ранних этапах в качестве словесных товарных знаков чаще всего избирались имена известных людей, героев художественных произведений или мифологических персонажей (Наполеон, Гамлет, Прометей); названия животных, птиц, растений, драгоценных камней (Лев, Сокол, Клен, Алмаз); наименования природных явлений, небесных тел, географических объектов (Рассвет, Комета, Эверест) и т.п. Широкое распространение получили также словесные товарные знаки, взятые как производные из древних языков (Laktos, Sanorin).

Изобразительные товарные знаки – это обозначения в виде разнообразных значков, рисунков, орнаментов, символов, изображений животных, птиц, всевозможных предметов и т.п. Хотя их эффективность по сравнению со словесными товарными знаками оценивается ниже, в России на их долю приходится около 70% всех регистрируемых отечественных товарных знаков. Изобразительные товарные знаки разрабатываются на основе использования изображений известных памятников истории и культуры, архитектурных сооружений, географических объектов, народных орнаментов, внешнего вида самого предприятия или производимого им товара. Успех изобразительных товарных знаков в большой степени определяется их простотой, броскостью и эффективностью с точки зрения рекламы, возможностью использования изображения на всевозможных материалах, смысловой

нагрузкой и т.п. Напротив, излишне сложные и перегруженные деталями товарные знаки показывают свою малую эффективность.

Объемные товарные знаки представляют собой изображения товарного знака в трех измерениях – по длине, высоте и ширине. Предметом объемного товарного знака может быть либо оригинальная форма изделия, например, форма мыла, свечи, пилюли и т.д., либо его упаковка, например, оригинальная форма бутылки для напитка или флакона для духов. Однако объемный товарный знак не может просто повторять внешний вид известного предмета, а должен характеризоваться новым и оригинальным внешним видом. Кроме того, форма изделия не должна определяться исключительно его функциональным назначением. Она должна быть оригинальной и способной выделять изделие конкретного изготовителя из ряда однородных товаров. Наиболее часто встречающийся вид объемных товарных знаков – это оригинальная упаковка товара. Так, на имя АОЗТ «Новая заря» (г. Москва) зарегистрировано небольшое число флаконов для парфюмерных изделий, выполненных в оригинальной (по крайней мере, для Российской Федерации с учетом требования местной новизны) форме. В идеале объемный товарный знак должен соответствовать характеру маркируемого товара, стилю предприятия, вкусам потребителей и ряду других факторов.

Комбинированные товарные знаки сочетают в себе элементы названных выше знаков. Чаще всего такие знаки представляют собой сочетания рисунка и слова, рисунка и букв, рисунка и цифр, слов и цифр и т.п. Нередко указанные сочетания несут в себе смысловую нагрузку, а используемые элементы взаимно дополняют и поясняют друг друга. Весьма желательно, чтобы словесная и изобразительная части образовывали единое целое, будучи связанными как композиционно, так и сюжетно. Одним из самых распространенных видов комбинированных товарных знаков являются разнообразные этикетки, в которых, как правило, сочетаются словесные и изобразительные элементы в определенном цветовом исполнении. Например, на имя АООТ «Московская кондитерская фабрика "Красный Октябрь"» зарегистрирована в качестве комбинированного товарного знака красочная этикетка, служащая оберткой для конфет «Мишка косолапый».

Помимо приведенных видов товарных знаков, законодательство допускает к регистрации и *другие обозначения товаров и услуг*, в частности *звуковые* (например, музыкальные мелодии и шумовые эффекты), *световые* (например, различные световые эффекты), *обонятельные* (например, оригинальный запах товара или его упаковки) и *иные обозначения*. В настоящее время подобные товарные знаки реги-

стрируются в РФ в основном на имя иностранных пользователей, так как в отечественной практике они распространения еще не получили. Не готово к широкой регистрации таких знаков и Патентное ведомство РФ, не располагающее специальными фондами для их хранения и воспроизведения.

Наряду с подразделением товарных знаков по форме их выражения они делятся и по иным основаниям. Так, в зависимости от числа субъектов, имеющих право на пользование товарным знаком, следует различать *индивидуальные и коллективные товарные знаки*.

Индивидуальный товарный знак – это обозначение, зарегистрированное на имя отдельного юридического или физического лица, занимающегося предпринимательской деятельностью.

Коллективным товарным знаком является товарный знак союза, хозяйственной ассоциации или иного добровольного объединения предприятий (далее – объединение), предназначенный для обозначения выпускаемых или реализуемых ими товаров, обладающих едиными качественными или иными общими характеристиками. Коллективный товарный знак должен соответствовать всем требованиям, предъявляемым к индивидуальным товарным знакам. Однако правовой режим коллективных товарных знаков имеет ряд особенностей.

Во-первых, такой товарный знак может принадлежать только объединению предприятий. При этом коллективный товарный знак является объектом исключительного права объединения как такового, а не права, совместно принадлежащего объединенным в его составе предприятиям.

Во-вторых, субъектом пользования коллективного товарного знака могут быть только такие входящие в объединение предприятия или организации, за которыми по закону признается возможность обладания индивидуальным товарным знаком. Коллективный товарный знак и право на его использование не могут быть переданы другим субъектам, не входящим в объединение.

В-третьих, предприятия – участники объединения могут использовать коллективный товарный знак в качестве единственного средства для обозначения товара либо применять его наряду со своим индивидуальным товарным знаком.

В-четвертых, необходимым условием регистрации коллективного товарного знака является наличие у товаров, которые будут обозначаться этим знаком, единых качественных или иных общих характеристик.

В-пятых, объединение, на имя которого зарегистрирован коллективный товарный знак, обладает правом контроля за его использованием.

В-шестых, указанные выше условия использования коллективного товарного знака отражаются в специальном правовом документе, именуемом уставом коллективного товарного знака.

Коллективный товарный знак следует отличать от товарных знаков, которые находятся в совместном владении нескольких юридических или физических лиц.

По степени известности товарные знаки подразделяются на *обычные и общеизвестные*. В качестве *обычных товарных знаков* выступают любые новые оригинальные обозначения товаров, отвечающие всем критериям охраноспособности. В частности, необходимым условием их признания и охраны является обязательная государственная регистрация обозначения. *Общеизвестным товарным знаком* признается такое обозначение, которое знакомо широкому кругу потребителей благодаря его использованию для обозначения определенных товаров. Хотя Закон РФ о товарных знаках общеизвестные товарные знаки особо не выделяет, они подпадают под п. 1 ст. 7 Закона, в котором упоминается о товарных знаках, охраняемых без регистрации в силу международных договоров РФ. Это подтверждает п. 2.4 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, прямо указывающий, что охраняемыми в силу международных договоров РФ товарными знаками считаются в первую очередь обозначения, «признанные общеизвестными товарными знаками в РФ, охраняемые в соответствии со ст. 6 «Парижской конвенции».

При решении вопроса о том, является ли товарный знак на территории РФ общеизвестным или нет, важнейшее значение имеет мнение потребителей соответствующих товаров, которое при необходимости выявляется Высшей патентной палатой или иным компетентным органом. Кроме того, принимаются во внимание степень изначальной и приобретенной различительной способности знака, интенсивность и длительность использования знака, в том числе в рекламе, географические масштабы использования, характер и длительность использования тождественного либо сходного знака третьими лицами и некоторые иные критерии. Особая защита общеизвестных товарных знаков обосновывается задачами борьбы с недобросовестной конкуренцией, а также необходимостью охраны интересов потребителей, которые могут спутать вновь зарегистрированный товарный знак с об-

щеизвестным. Поэтому, например, на территории России подлежат защите в качестве общеизвестных такие словесные товарные знаки, как IBM, Ford, Coca-Cola и т.п.

Наименования мест происхождения товаров отличаются меньшим разнообразием своих форм и видов. 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 быть официальными (Санкт-Петербургский) или неофициальными (Питерский), полными (Санкт-Петербургский) или сокращенными (Петербургский), современными (Петербургский) или историческими (Ленинградский).

4.2.3. Обозначения, не признаваемые товарными знаками, знаками обслуживания и наименованиями мест происхождения товаров

Допуская к регистрации в качестве товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров широкий круг условных обозначений, российское законодательство указывает вместе с тем и на те обозначения, *которые не признаются* товарными знаками, знаками обслуживания и наименованиями мест происхождения товаров. Закон РФ о товарных знаках исходит при этом из общепринятой мировой законодательной практики и международных обязательств России. Основания, по которым те или иные обозначения исключаются из сферы правовой охраны, могут быть сведены к трем следующим группам. Прежде всего учитывается, что обозначения, заявляемые в качестве знаков охраны, должны обладать *различительной способностью*, поскольку только при этом условии они могут выполнять возлагаемые на них функции. В этой связи не регистрируются в качестве товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров обозначения, которые в силу тех или иных обстоятельств такой способностью не обладают. Другим общим основанием к отказу в регистрации обозначения выступает *необходимость охраны субъективных прав и законных интересов третьих лиц*, которым может быть нанесен вред в случае закрепления за заявителем прав на заявляемое обозначение. Наконец, причиной отказа в регистрации могут выступать *соображения охраны публичного порядка и общественных интересов*, которые хотя и не персонифицированы применительно к отдельным лицам, но носят вполне конкретный характер.

К обозначениям, не регистрируемым ввиду их неспособности выполнять функции товарных знаков, относятся:

– обозначения, не обладающие различительной способностью.

На практике не обладающими различительной способностью чаще всего признаются обозначения, состоящие только из отдельных букв и сочетаний букв, не обладающих словесным характером. Например, не было признано товарным знаком обозначение в виде буквы «Б», заявленное Брестским электроламповым заводом. Однако, если подобное изображение является оригинальным или стилизованным, его регистрация в качестве товарного знака вполне возможна (например, BMW).

– обозначения, представляющие собой государственные гербы, флаги и эмблемы, официальные названия государств, эмблемы, 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. Обозначения, состоящие только из указанных символов, не могут выполнять функции товарных знаков потому, что они имеют официальный характер и так или иначе будут связываться потребителями с носителями этих символов.

– обозначения, вошедшие во всеобщее употребление как названия товаров определенного вида. К такого рода обозначениям, которые именуется еще свободными знаками, относятся те, которые вследствие их широкого применения утратили для потребителей различительную способность и воспринимаются как наименования товара определенного вида. Примерами могут служить такие словесные обозначения, как рубероид, нейлон, целлофан, анестезин, новокаин, термос и т.п. Так, Таллиннский таксомоторный парк в свое время представил для регистрации в качестве товарного знака шахматную линию, обычно применяемую на такси. Естественно, в регистрации было отказано, так как данный знак уже давно вошел во всеобщее употребление для обозначения такого рода услуг. По этому же основанию Апелляционная палата Патентного ведомства РФ подтвердила решение экспертизы об отказе в регистрации обозначения «аспирин» в качестве товарного знака на имя фирмы «Байер»;

– обозначения, являющиеся общепринятыми символами и терминами. К общепринятым символам относятся обозначения, непосредственно указывающие на отрасль промышленности или область деятельности, к которой принадлежат товары и услуги, содержащиеся в перечне товаров и услуг заявки. Примерами таких обозначений могут служить изображения колбы или реторты для предприятий химической

промышленности, чаши со змеей для фармацевтической деятельности, швейной иглы и ножниц для предприятий швейной промышленности и т.п. К общепринятым терминам относятся также лексические единицы, характерные для конкретных областей науки и техники (ампер, радиус, синус и т.п.);

– *обозначения, указывающие на вид, качество, количество, свойства, назначение, ценность товара, а также на место и время его производства и сбыта.* Такие описательные знаки составляют объективную товарную характеристику изделия и не способны его индивидуализировать. Кроме того, данные о товаре не способны быть объектом исключительного права только одного конкретного производителя, а могут использоваться любым заинтересованным лицом, выпускающим товар такого же вида и качества. Примерами подобных обозначений служат словесные знаки «Elegant», «Primat», «Premier» и др. Например, Госкомизобретений СССР в свое время отказал в регистрации словесного товарного знака «DRV Natural», заявленного американской фирмой, поскольку было справедливо признано, что он не обладает отличительными признаками и носит описательный характер, так как в переводе на русский язык означает «сухой и натуральный» .

К обозначениям, не регистрируемым в качестве товарных знаков по соображениям охраны публичного порядка и общественных интересов, относятся:

– *обозначения, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителей относительно товара или его изготовителя.* Не подлежат, в частности, регистрации знаки, содержащие вымышленные дату основания фирмы или имя ее основателя, ложные сведения о качествах или свойствах товара, месте его происхождения и т.п. Например, Патентным ведомством СССР была отклонена заявка французской фирмы «Вольфшмидт Бордо-Франс» на регистрацию в качестве товарного знака винно-водочной этикетки, на которой было изображено множество неподтвержденных вымышленных наград, а также ложный год основания фирмы. Швейцарской фирме «Буржуа С. А. Глорис» было отказано в регистрации объемного товарного знака, состоящего из флакона для одеколона и его упаковки с изображением силуэта Эйфелевой башни и названием «Soir de Paris» («Парижский вечер») а также надписью мелким шрифтом под названием фирмы «Paris»;

– *обозначения, противоречащие по своему содержанию общественным интересам, принципам гуманности и морали.* К этой категории знаков относятся, в частности, рисунки порнографического харак-

тера, оскорбительные надписи, воинствующие или расистские призывы и лозунги и т.п.

В обоих указанных выше случаях препятствием к регистрации знака может стать как его общая композиция, так и включение в знак отдельных ложных и противоречащих общественным интересам или принципам морали элементов.

К обозначениям, которые не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков ввиду того, что это нарушало бы права и законные интересы третьих лиц, относятся:

– *обозначения, которые являются тождественными или сходными до степени их смешения с уже охраняемыми на территории России товарными знаками, наименованиями мест происхождения товара, а также с сертификационными знаками, зарегистрированными в установленном порядке.* При этом название географического объекта, используемое для обозначения товара, разрешается включать в товарный знак в качестве неохраняемого элемента, если данный знак регистрируется на имя лица, имеющего право на использование такого наименования. Например, правом на включение в товарный знак наименований типа «петербургский», «карельский», «уральский» и т.п. обладают лишь заявители, расположенные в данном населенном пункте или местности:

– *обозначения, воспроизводящие известные на территории Российской Федерации фирменные наименования (или их часть), а также промышленные образцы, принадлежащие другим лицам;*

– *обозначения, которые воспроизводят названия известных в РФ произведений науки, литературы и искусства или персонажи и цитаты из них, произведения искусства или их фрагменты без согласия обладателя авторского права или его правопреемников.* В данном случае закон ограждает права и законные интересы создателей творческих произведений, расширяя те возможности, которые предоставляет им действующее авторское законодательство. При этом имеются в виду, конечно, лишь охраняемые произведения. Элементы неохраняемых произведений, в частности тех, срок охраны которых истек, могут использоваться свободно;

– *обозначения, воспроизводящие фамилии, имена, псевдонимы и производные от них, портреты и факсимиле известных лиц без согласия таких лиц, их наследников, соответствующего компетентного органа или высшего законодательного органа страны, если эти обозначения являются достоянием истории и культуры РФ.* Вводя подобное ограничение, Закон РФ о товарных знаках охраняет личные

неимущественные интересы и достоинство деятелей культуры и искусства, политиков, популярных лидеров и т.д. Поскольку использование их имен для обозначения товаров услуг способно оказать существенное влияние на их репутацию, это допускается делать лишь с их согласия. Так, видимо, с согласия В.В. Жириновского на имя торгово-промышленной фирмы «Содружество» (г. Лыткарино Московской области) в 1994 г. зарегистрирован комбинированный товарный знак «Водка Жириновский» с изображением его портрета и факсимильной подписи.

4.2.4. Субъекты прав на товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товара

Закон РФ о товарных знаках устанавливает, что товарный знак может быть зарегистрирован на имя юридического лица, а также физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность (п. 3 ст. 2). Что касается юридических лиц, то право на товарный знак и знак обслуживания могут приобретать, естественно, те из них, которые производят товары, занимаются их реализацией, ремонтом, осуществляют их сервисное обслуживание и т.п., а также оказывают потребителям всевозможные услуги. При этом имеются в виду прежде всего коммерческие предприятия всех форм собственности, а также иные организации, созданные в целях извлечения прибыли и признанные юридическими лицами. Однако правом на товарные знаки (знаки обслуживания) могут обладать и учреждения, которым в соответствии с их учредительными документами предоставлено право осуществлять приносящую доходы деятельность. Например, товарный знак (знак обслуживания) может быть зарегистрирован на имя финансируемого из госбюджета высшего учебного заведения, научно-исследовательского учреждения, учреждения культуры и т.п., если они имеют право заниматься хозрасчетной деятельностью.

Физические лица могут стать обладателями товарного знака, если они занимаются предпринимательской деятельностью без образования юридического лица. Статус предпринимателя приобретается гражданином с момента его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя (ст. 23 ГК РФ).

Иностранные юридические и физические лица приобретают права на товарные знаки в России на тех же условиях и в том же порядке, что и российские предприниматели.

Как уже упоминалось, российское законодательство допускает к регистрации коллективные товарные знаки, владельцами которых яв-

ляются союзы, хозяйственные ассоциации и иные добровольные объединения предприятий. Предприятия, входящие в соответствующий союз или ассоциацию, имеют право на пользование коллективным товарным знаком, однако не рассматриваются как его совладельцы. Регистрация товарного знака на имя нескольких совладельцев, по общему правилу, не допускается, за исключением заявок от иностранных заявителей, которые должны приниматься в соответствии с международными обязательствами России.

Следует подчеркнуть, что *действующее законодательство не закрепляет авторских прав на товарные знаки за их конкретными разработчиками*. Обозначения, регистрируемые в качестве товарных знаков, могут отвечать всем требованиям, предъявляемым к объектам авторского права. Однако если их авторы дают согласие на использование созданных ими произведений в качестве товарных знаков, они не приобретают в связи с этим дополнительных прав или преимуществ. Охрана их личных и имущественных интересов ограничивается сферой авторского права, гарантирующего неприкосновенность достигнутого ими творческого результата, который может стать товарным знаком только с их согласия и на согласованных с ними условиях. Но на сам товарный знак как объект промышленной собственности его создатели никаких прав не приобретают.

Право на пользование *наименованием места происхождения товара* предоставляется также как юридическим, так и физическим лицам, независимо от их гражданства и национальной принадлежности. При этом, однако, они должны находиться в стране, населенном пункте, местности или другом географическом объекте, названия которых используются для обозначения товара. Поскольку производством товаров, особые свойства которых исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями, могут одновременно заниматься несколько предприятий, право на пользование одним и тем же наименованием места происхождения товара закрепляется за всеми ними. Иными словами, правообладателями рассматриваемого обозначения, в отличие от товарного знака и знака обслуживания, могут одновременно выступать несколько лиц, действующих независимо друг от друга.

4.2.5. Оформление прав на товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товара

Как уже отмечалось, обозначение товара признается товарным знаком, знаком обслуживания или наименованием места происхожде-

ния товара лишь с момента его государственной регистрации. Регистрацией знаков занимается Патентное ведомство РФ, в компетенцию которого, среди прочего, входит принятие и рассмотрение заявок на товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров, а также выдача соответствующих правоподтверждающих документов. Факт регистрации обозначения имеет правоустанавливающее значение, поскольку с этого момента заявитель либо признается его единственным правомочным пользователем (применительно к товарным знакам и знакам обслуживания), либо приобретает право на его использование (применительно к наименованиям мест происхождения товаров).

Процедура регистрации товарных знаков и наименований мест происхождения товаров в общих чертах урегулирована Законом РФ о товарных знаках и более детально регламентирована Правилами составления, подачи и рассмотрения заявок на регистрацию товарных знаков и наименований мест происхождения товаров, принятых Патентным ведомством РФ.

Основанием для регистрации как товарных знаков, так и наименований мест происхождения товаров служит *заявка*. Заявка представляется в двух экземплярах и должна относиться только к одному товарному знаку или наименованию места происхождения товара. Она составляется по установленной форме, представляется на русском языке и включает ряд обязательных документов. В частности, заявка на регистрацию товарного знака должна содержать:

– *заявление о регистрации обозначения в качестве товарного знака с указанием заявителя, а также его местонахождения или местожительства;*

– *заявляемое обозначение и его описание. Заявляемое обозначение представляется в виде фотографий или типографских оттисков форматом 8x8 см в количестве 5 экземпляров. Если на регистрацию в качестве товарного знака заявляется звуковое (световое) обозначение, то оно представляется в виде фонограммы (видеозаписи) на аудио (видео) кассете;*

– *перечень товаров и услуг, для которых испрашивается регистрация товарного знака, сгруппированных по классам Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (далее – МКТУ). Товары и услуги должны быть обозначены точными терминами, позволяющими идентифицировать товар (услуги), предпочтительно терминами алфавитного указателя МКТУ.*

Помимо самой заявки, содержащей указанные выше документы, заявитель должен дополнительно представить ряд иных документов, которые прилагаются к заявке.

Заявка на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара и заявка на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара, как и прилагаемые к ним документы, составляются в основном по тем же правилам. Отдельные особенности определяются различиями, существующими между рассматриваемыми объектами промышленной собственности. Так, в заявке на наименование места происхождения товара указывается *вид товара или конкретный товар*, для обозначения которого предназначено наименование места его происхождения. Далее, заявка должна содержать указание места производства товара. Данное место может быть описано путем указания на границы географического объекта. Границы географического объекта могут быть описаны с помощью координат, естественных границ местности – рек, гор, озер; административных границ; долговечных сооружений; коммуникаций и т.п. Кроме того, заявка должна включать *описание особых свойств товара*, а также полно и ясно указывать на непосредственную *зависимость* этих особых свойств *от специфики географической среды* производства товара.

В числе документов, прилагаемых к заявке, должно быть представлено заключение компетентного органа о том, что заявитель находится в указанном географическом объекте и производит товар, особые свойства которого определяются характерной для данного географического объекта географической средой. Такое заключение может быть, в частности, выдано соответствующим министерством или ведомством (например, Министерством культуры РФ или Министерством сельского хозяйства и продовольствия РФ), отраслевой академией наук, ассоциацией народных промыслов, музеем и т.д. Иностранные заявители должны приложить к заявке документ, подтверждающий их право на заявленное наименование места происхождения товара в стране происхождения. Им может быть свидетельство о регистрации или о предоставлении права пользования наименованием места происхождения товара, выданное на его имя в стране заявителя, или какой-либо другой документ, выданный компетентным органом страны происхождения и удостоверяющий, что данное наименование пользуется в этой стране правовой охраной и что заявитель имеет право на его использование.

Заявка на товарный знак, знак обслуживания или наименование места происхождения товара может быть подана как непосредственно самим юридическим лицом или гражданином, так и через патентного поверенного, зарегистрированного в Патентном ведомстве РФ.

Экспертиза заявки на регистрацию товарного знака и наименования места происхождения товара проводится в *два этапа*. Вначале осуществляется *предварительная экспертиза*, в ходе которой проверяются содержание заявки, наличие необходимых документов, а также их соответствие установленным требованиям. В отношении заявки на товарный знак такая проверка проводится в месячный срок с даты поступления заявки в Патентное ведомство РФ, а по заявке на регистрацию наименования места происхождения товара – в течение двух месяцев. По результатам данной экспертизы заявителю сообщается либо о принятии заявки к рассмотрению по существу, либо об отказе в принятии ее к рассмотрению. По заявке на товарный знак в случае положительного решения предварительной экспертизы заявитель дополнительно уведомляется об установлении приоритета товарного знака, за исключением случаев, когда он испрашивает конвенционный или выставочный приоритет, но на момент принятия заявки к рассмотрению не представил необходимых документов, подтверждающих правомерность этого требования.

По принятой к рассмотрению заявке проводится *экспертиза (по существу) заявленного обозначения на его соответствие требованиям, предъявляемым к товарным знакам или наименованиям места происхождения товара*. В отличие от ранее действовавшего законодательства сейчас срок проведения данной экспертизы законом не установлен (на практике он составляет в среднем около 12 месяцев). По результатам экспертизы принимается решение о регистрации товарного знака или заявленного впервые наименования места происхождения товара (если наименование места происхождения товара ранее уже было зарегистрировано – о предоставлении права на его использование) либо об отказе в регистрации (предоставлении права на пользование наименованием места происхождения товара).

При несогласии заявителя с решением как *предварительной экспертизы*, так и *экспертизы заявки по существу* он имеет право в трехмесячный срок со дня получения решения подать в Апелляционную палату Патентного ведомства РФ возражение, которое должно быть рассмотрено в четырехмесячный срок.

Сведения, относящиеся к регистрации товарного знака и наименования места происхождения товара либо предоставлении права на пользование последним, публикуются Патентным ведомством в официальном бюллетене в течение шести месяцев с даты их внесения в реестры.

На основании регистрации товарного знака или наименования места происхождения товара в соответствующем государственном реестре Патентное ведомство выдает заявителю *свидетельство* на товарный знак (наименование места происхождения товара). Данное действие завершает собой процедуру оформления прав на рассматриваемые объекты промышленной собственности. Форма свидетельства устанавливается Патентным ведомством. Практически в свидетельстве указываются те же сведения, которые вносятся в реестры и публикуются для всеобщего сведения в официальном бюллетене Патентного ведомства. В случае изменения этих сведений в свидетельство также вносятся соответствующие изменения.

За подачу заявки на товарный знак и экспертизу заявленного обозначения взимается 300 долларов США и дополнительно 50 долларов США за каждый класс МКТУ свыше пяти; за подачу заявки на наименование места происхождения товара и экспертизу заявленного обозначения – 110 долларов США и т.д. Все пошлины взимаются, как правило, до совершения соответствующего юридического действия.

4.2.6. Использование товарного знака, знака обслуживания и наименования места происхождения товара

Юридические и физические лица, зарегистрировавшие на свое имя товарный знак (знак обслуживания) или наименование места происхождения товара, приобретают право использовать их для обозначения соответствующих товаров на всей территории РФ. В обоих случаях *данное право действует в течение десяти лет*, считая с даты поступления заявки в Патентное ведомство. При этом указанный срок рассматривается законом лишь в качестве начального периода охраны, который связывается с первичной регистрацией обозначения.

Заявление о продлении срока охраны – каждый раз на десять лет – должно быть подано обладателем свидетельства в течение последнего года его действия. Обладатель права пользования наименованием места происхождения товара помимо заявления по установленной форме должен представить заключение компетентного органа, подтверждающее, что заявитель находится в географическом объекте,

соответствующем наименованию места происхождения товара, и производит товар с указанными в свидетельстве свойствами.

Заявление вместе с приложенными к нему документами рассматривается в течение трех месяцев с даты поступления в Патентное ведомство.

Право на товарный знак является *абсолютным и исключительным субъективным правом*. Это означает, что только его владелец обладает монопольной возможностью использовать товарный знак и распоряжаться им, а также право запрещать использование товарного знака другими лицами.

В соответствии со ст. 23 Закона РФ о товарных знаках регистрация товарного знака не дает права его владельцу запретить использование этого товарного знака другим лицом в отношении товаров, которые были введены в хозяйственный оборот непосредственно владельцем товарного знака или с его согласия.

За обладателем права на пользование наименованием места происхождения товара каких-либо монопольных прав на данный объект промышленной собственности не признается. Закон РФ о товарных знаках исходит из того, что наименование места происхождения товара является само по себе достоянием государства. Юридическим и физическим лицам, находящимся в конкретном географическом объекте и производящим товар, особые свойства которого определяются характерными для данного объекта природными и (или) людскими факторами, лишь предоставляется право на пользование наименованием места происхождения товара для обозначения последнего. Данное право не носит исключительного характера, поскольку при наличии предусмотренных законом условий оно может быть предоставлено любому заинтересованному лицу. Поэтому обладатель права на пользование наименованием места происхождения товара не может запретить данному лицу пользоваться таким же или аналогичным наименованием места происхождения товара, если заинтересованное лицо получило данное право в установленном законом порядке.

Сущность права на пользование товарным знаком и наименованием места происхождения товара состоит в возможности их неограниченного хозяйственного использования для обозначения производимых и реализуемых ими товаров. Использованием товарного знака считается прежде всего применение его на товарах, для которых товарный знак зарегистрирован, и (или) на их упаковке. При этом лицом, применяющим товарный знак, может быть как сам его владелец, так и лицо, которому такое право предоставлено на основе лицензионного

договора. При наличии уважительных причин неиспользования товарного знака в такой форме использованием может быть признано также применение товарного знака в рекламе, печатных изданиях, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, проводимых в РФ.

К использованию наименования места происхождения товара закон подходит более широко, относя к нему без каких-либо оговорок не только применение его на товаре или его упаковке, но и использование в рекламе, проспектах, счетах, бланках и иной документации, связанной с введением товара в хозяйственный оборот.

Объем прав владельцев товарных знаков и наименований мест происхождения товаров прямо зависит от того, в отношении каких товаров (работ, услуг) зарегистрировано соответствующее обозначение.

При решении вопроса о досрочном прекращении действия регистрации товарного знака в связи с его неиспользованием могут быть приняты во внимание представленные владельцем товарного знака доказательства того, что товарный знак не использовался по независящим от него причинам, например, из-за стихийного бедствия, отсутствия необходимого сырья, изменения профиля деятельности предприятия и т.п.

Обладатель права на пользование наименованием места происхождения товара по смыслу закона также должен применять данный объект промышленной собственности в своей хозяйственной деятельности. Но в отличие от товарного знака каких-либо санкций в виде досрочного прекращения права на пользование им действующим законодательством не предусматривается.

4.2.7. Передача прав на товарный знак и знак обслуживания

Владелец товарного знака не только обладает исключительным правом на его использование, но и может в предусмотренных законом пределах распоряжаться им по своему усмотрению. Распоряжение товарным знаком согласно действующему российскому законодательству охватывает собой уступку товарного знака (ст. 25 Закона РФ о товарных знаках) и предоставление лицензии на использование товарного знака (ст. 26).

Уступка товарного знака означает передачу прав на товарный знак его владельцем другому юридическому или физическому лицу в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован. Подобная передача прав может осуществляться как на возмездных, так

и на безвозмездных началах и производится на основании гражданско-правового договора.

Наряду с уступкой товарного знака его владелец может предоставить право на использование товарного знака другому лицу *по лицензионному договору*. В отличие от договора об уступке товарного знака лицензионный договор предполагает предоставление лицензиату права на использование товарного знака на оговоренный в договоре срок. При этом сам владелец (лицензиар) сохраняет право на знак и несет все обязанности его владельца. Напротив, на лицензиата каких-либо дополнительных обременений, кроме обязанностей, принятых им на себя по лицензионному договору, обычно не возлагается.

Условия лицензионного договора определяются в целом самими сторонами. В частности, они сами решают вопрос о том, приобретает ли лицензиат исключительное право на пользование товарным знаком или нет, самостоятельно определяют размер и порядок уплаты вознаграждения, устанавливают срок действия договора и т.п. Однако законом введено два взаимосвязанных обязательных условия, а именно, что лицензионный договор должен предусматривать, что качество товаров лицензиата будет не ниже качества товаров лицензиара и что лицензиар будет осуществлять контроль за выполнением этого условия. Указанные требования представляют собой известную гарантию для потребителей, ориентирующихся на уже известный товарный знак. В случае, если маркируемые лицензиатом товары будут худшего качества, лицензиар не только вправе, но и обязан запретить дальнейшую маркировку товара переданным по договору знаком. Вопрос о досрочном прекращении лицензионного договора по данному основанию может быть поставлен и другими заинтересованными лицами, в частности, государственными органами или общественными организациями по защите прав потребителей.

За регистрацию договоров и изменений в них Патентным ведомством взимается пошлина, которая по соглашению сторон может быть уплачена любым из участников договора.

4.2.8. Защита прав на товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товара

Неправомерное использование товарного знака и наименование места происхождения товара или иные действия влекут за собой гражданско-правовую и (или) уголовную ответственность в соответствии с действующим законодательством РФ.

Защита прав на товарный знак и наименование места происхождения товара осуществляется в основном в юрисдикционной форме

в рамках административной, гражданской и уголовно-правовой процедур.

Административно-правовая защита нарушений или оспариваемых прав сводится:

- к обращению с заявлением о нарушении правил добросовестной конкуренции в федеральный антимонопольный орган;
- к подаче жалобы в вышестоящий орган организации-нарушителя и др.

Общий порядок защиты нарушенных прав на товарный знак и наименование места происхождения товара является их *гражданско-правовая защита*, реализуемая в рамках общего, т.е. судебного (искового) порядка. В настоящее время все споры относятся к компетенции арбитражных судов.

Способы защиты нарушенных или оспариваемых прав сводятся к следующему:

- к *требованию официального признания этих прав;*
- к *прекращению их дальнейшего незаконного использования;*
- к *требованию об удалении с товара или его упаковки незаконно используемого товарного знака и др.*

Действующее законодательство рассматривает незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара не только в качестве гражданского правонарушения, но и как *уголовно - наказуемое деяние* (ч.1, ст. 180 УК РФ). В качестве возможного наказания предусматриваются: штраф в размере от 200 до 400 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 2 до 4 месяцев, либо обязательные работы на срок от 180 до 200 часов, либо исправительные работы на срок до 2-х лет.

4.2.9. Прекращение прав на товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товара

Свидетельство на товарный знак или наименование места происхождения товара обеспечивает его обладателю практически не ограниченную по времени возможность (с учетом права продления срока регистрации) пользоваться соответствующим знаком (наименованием) для обозначения производимых и реализуемых им товаров. Однако закон предусматривает ряд оснований, при наличии которых правовая охрана товарного знака или наименования места происхождения товара может быть прекращена.

Применительно к товарным знакам прекращение правовой охраны происходит лишь в одной форме, а именно в виде аннулиро-

ванной регистрации товарного знака Патентным ведомством РФ. Основаниями для этого могут служить следующие факты:

– *во-первых*, регистрация товарного знака аннулируется в связи с прекращением срока ее действия, если владелец товарного знака своевременно не позаботился о продлении срока охраны;

– *во-вторых*, охрана товарного знака досрочно прекращается на основании решения Высшей патентной палаты Роспатента (суда) и тогда, когда знак не используется без уважительных причин непрерывно в течение пяти лет с даты регистрации или пяти лет, предшествующих подаче заявления любым заинтересованным лицом;

– *в-третьих*, регистрация товарного знака может быть признана недействительной полностью или частично в течение всего срока ее действия, если она была произведена с нарушением требований, установленных п. 3 ст. 2 и ст. 6 Закона РФ о товарных знаках, или в течение пяти лет с даты публикации сведений о регистрации товарного знака в официальном бюллетене – по основаниям, установленным ст. 7 Закона РФ о товарных знаках;

– *в-четвертых*, регистрация товарного знака аннулируется при ликвидации юридического лица – владельца товарного знака. Прекращение правовой охраны регламентировано Правилами аннулирования регистрации товарного знака, утвержденными Роспатентом 27 июня 1996 г.;

– *в-пятых*, правовая охрана товарного знака прекращается в случае отказа от нее владельца товарного знака.

В отношении наименований места происхождения товаров закон различает прекращение действия регистрации данного объекта промышленной собственности, *и прекращение действия свидетельства* на право его использования. Основаниями аннулирования регистрации наименования места происхождения товара могут служить признание ее недействительной, если регистрация была произведена с нарушением установленных законом требований, а также исчезновение характерных для данного географического объекта условий и невозможности производства товара с указанными в Реестре свойствами.

Свидетельство на право пользования наименованием места происхождения товара, принадлежащее конкретному юридическому или физическому лицу, может быть признано недействительным, если оно было выдано с нарушением требований закона. Кроме того, действие свидетельства может быть прекращено:

– в связи с утратой товаром особых свойств, указанных в Реестре в отношении данного 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;

– в связи с прекращением срока действия свидетельства.

Прекращение действия регистрации наименования места происхождения товара, равно как и действия свидетельства на право пользования рассматриваемым объектом промышленной собственности, производится путем аннулирования регистрации Патентным ведомством РФ, которое делает это либо через ФИПС (в связи с ликвидацией юридического лица, истечением срока действия свидетельства и др.), либо опираясь на соответствующее решение Высшей патентной палаты.

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие фирменного наименования.
2. Признаки фирменного наименования.
3. Право на фирменное наименования.
4. Формы защиты субъектов гражданского права на фирменное наименование.
5. Виды товарных знаков.
6. Содержание экспертизы заявки на товарный знак.
7. Регистрация товарного знака.
8. Составление заявки на регистрацию товарного знака.
9. Составные части заявки на регистрацию товарного знака.
10. Заявление о регистрации обозначения в качестве товарного знака.
11. Знак обслуживания.
12. Наименование места происхождения товара, как самостоятельный объект правовой охраны.
13. Обозначения не признаваемые товарными знаками.
14. Правовая охрана товарного знака и знака обслуживания.
15. Сущность права на пользование товарным знаком и наименованием места происхождения товара.
16. Уступка товарного знака и использование товарного знака по лицензионному договору.

5. ПРАВОВАЯ ОХРАНА НЕТРАДИЦИОННЫХ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

5.1. Правовая охрана служебной и коммерческой тайны

5.1.1. Понятие и признаки служебной и коммерческой тайны

Переход к рыночной экономике, осуществляемый в РФ, обусловил появление в российском законодательстве целого ряда новых понятий, которые считаются ее неотъемлемыми атрибутами. Одним из них является понятие *служебной и коммерческой тайны* (далее в интересах краткости – коммерческая тайна), которое преждему советскому гражданскому законодательству было неизвестно.

Как уже отмечалось, систему российского законодательства об охране коммерческой тайны образует совокупность правил, которые закреплены ГК РФ (ст. 139), Законом РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» (ст. 10 и др.), законами, регламентирующими деятельность налоговых и таможенных органов, страховых организаций и т.д., а также дополняющими и развивающими их подзаконными актами.

Гражданский кодекс РФ определяет *коммерческую тайну как информацию, имеющую действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу ее неизвестности третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и по отношению к которой обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности* (п. 1 ст. 139).

Коммерческая тайна представляет собой определенную совокупность сведений, знаний о чем-либо, являясь, таким образом, видом информационных ресурсов. Информация как таковая по своей сути нематериальна, хотя ее хранение и распространение осуществляются чаще всего с помощью материальных носителей. В этом смысле она ничем не отличается от объектов интеллектуальной собственности, которые сами могут рассматриваться в качестве разновидности информационных ресурсов.

Наиболее проблематичным является вопрос о том, может ли информация быть объектом, на который за кем-либо закрепляется исключительное право. На первый взгляд, это невозможно в силу природы

самой информации. В самом деле, знания, если только к ним имеется свободный доступ, не могут быть монополизированы каким-либо конкретным лицом и с момента своего обнародования становятся всеобщим достоянием. Именно поэтому юридической наукой пока и не предложено адекватных правовых средств для охраны научных идей, теорий, гипотез и иных научных результатов как таковых.

Сказанное, однако, не означает, что монопольное владение и пользование информацией вообще исключено. Напротив, это возможно, но при условии, что информация неизвестна третьим лицам. Если закон признает право лица, владеющего информацией, на сохранение ее в тайне, и одновременно требует от третьих лиц воздерживаться от несанкционированного завладения этой информацией, налицо исключительное субъективное право на эту информацию. Именно такой правовой режим и создается институтом коммерческой тайны. Таким образом, *коммерческая тайна обладает всеми свойствами объекта интеллектуальной собственности и является его особой разновидностью.*

Будучи объектом интеллектуальной собственности, коммерческая тайна обладает рядом *специфических особенностей*. Прежде всего следует отметить, что в ее основе лежит *фактическая монополия определенного лица на некоторую совокупность знаний*. Правовые средства, которыми располагает обладатель коммерческой тайны, хотя и предоставляют ему известные возможности для ограждения его интересов, являются менее эффективными, чем те, которые имеются в распоряжении владельцев иных объектов интеллектуальной собственности.

Важной особенностью коммерческой тайны является, далее, ее *наибольшая универсальность* среди других объектов интеллектуальной собственности. Если под изобретениями, промышленными образцами, товарными знаками и иными объектами интеллектуальной собственности закон понимает вполне определенные результаты интеллектуальной деятельности, то *под понятие коммерческой тайны могут быть подведены самые разнообразные сведения, связанные с производством, технологической информацией, управлением, финансами и другой деятельностью предпринимателя*. При этом коммерческой тайной могут быть объявлены вполне потенциально патентоспособные решения, которые правообладатель по каким-либо причинам не желает обнародовать и патентовать в установленном порядке.

Вместе с тем возможности предпринимателей по отнесению сведений, связанных с их деятельностью, к коммерческой тайне не безграничны. Любое государство вправе осуществлять контроль за дея-

тельностью предпринимателей, следить за своевременностью и полной уплаты налогов, оценивать воздействие их деятельности на окружающую среду и т.д. Поэтому повсеместно законом, иными правовыми актами или судебной практикой определяются сведения, которые не могут составлять коммерческую тайну. В Российской Федерации круг таких сведений установлен постановлением Правительства РФ от 5 декабря 1991 г. № 35 «О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну», а также некоторыми другими актами. В частности, не могут составлять коммерческую тайну *учредительные документы; документы, дающие право заниматься предпринимательской деятельностью; сведения по установленным формам отчетности о финансово-хозяйственной деятельности и иные сведения, необходимые для проверки правильности исчисления и уплаты налогов и других обязательных платежей; документы о платежеспособности; сведения о численности, составе работающих, их заработной плате и условиях труда; документы об уплате налогов и других обязательных платежей; сведения о загрязнении окружающей среды; нарушении антимонопольного законодательства; несоблюдении безопасных условий труда; реализации продукции, причиняющей вред здоровью населения.* Согласно Положению по ведению бухгалтерского учета и отчетности в РФ, утвержденному Министерством финансов РФ 29 июля 1998 г., годовая бухгалтерская отчетность организации является открытой для заинтересованных пользователей: банков, инвесторов, кредиторов, покупателей, поставщиков и др., которые могут знакомиться с годовой бухгалтерской отчетностью и получать ее копии с возмещением расходов на копирование.

Специфической чертой коммерческой тайны, выделяющей ее среди других объектов интеллектуальной собственности, является *неограниченность срока ее охраны.* Право на коммерческую тайну действует до тех пор, пока сохраняется фактическая монополия лица на информацию, которая ее образует, а также имеются предусмотренные законом условия ее охраны. Это обстоятельство делает избрание данной формы охраны привлекательным для предпринимателей в тех случаях, когда их не удовлетворяет принцип срочности патентной охраны.

Наконец, коммерческая тайна как объект интеллектуальной собственности *не требует официального признания ее охраноспособности, государственной регистрации или выполнения каких-либо иных формальностей, а также уплаты государственных пошлин.* Это также имеет значение в выборе данной формы достигнутого результата интеллектуальной деятельности среди имеющихся возможностей.

Таковы основные особенности коммерческой тайны как объекта интеллектуальной собственности. Как и по отношению к другим объектам интеллектуальной собственности, применительно к *коммерческой тайне* закон устанавливает ряд критериев охраноспособности, которым она должна соответствовать, чтобы пользоваться правовой охраной.

Как уже указывалось, российское законодательство, как и законодательство большинства европейских стран, предъявляет к коммерческой тайне следующие три требования:

- информация должна иметь действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу ее неизвестности третьим лицам;
- к информации, составляющей коммерческую тайну, не должно быть свободного доступа на законном основании;
- чтобы информация считалась коммерческой тайной, требуется, чтобы обладатель информации принимал меры к охране ее конфиденциальности.

Помимо коммерческой тайны российское законодательство выделяет еще несколько видов сведений, которые должны сохраняться в тайне. Речь, в частности, идет о *государственной, военной, медицинской, нотариальной, адвокатской, банковской тайнах, личной и семейной тайне, тайне усыновления, тайне следствия и т.д.* Отношения, связанные с каждой из названных выше и некоторыми другими видами тайн, специально регламентируются соответствующим законодательством, устанавливающим как право на сохранение соответствующих сведений в тайне, так и ответственность лиц, разгласивших их без санкции правообладателя. Коммерческая тайна отличается от всех этих видов тайн тем, что сведения, ее составляющие, относятся к коммерческой деятельности предпринимателя и имеют коммерческую же ценность.

Далее, наряду с термином «*коммерческая тайна*» в законодательстве и на практике широко используются такие термины, как «*секрет производства*», «*ноу-хау*», «*торговые секреты*», «*конфиденциальная информация*» и т.д. Хотя каждый из названных терминов имеет присущий лишь ему оттенок и применяется обычно в достаточно определенной ситуации, все они обозначают, в сущности, одно и то же понятие, которое в новом ГК РФ получило наименование «*служебной и коммерческой тайны*».

5.1.2. Субъекты права на служебную и коммерческую тайну

Исходя из того, что коммерческой тайной в соответствии с действующим законодательством признаются лишь сведения, касающиеся предпринимательской деятельности, *субъектами права на коммерческую тайну являются лица, которые занимаются такой деятельностью*. Согласно п. 1 ст. 2 ГК РФ предпринимательской считается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Субъектами предпринимательства и соответственно обладателями прав на коммерческую тайну могут быть как *физические, так и юридические лица*. Граждане, выступающие в гражданском обороте в качестве потребителей или своим обычным качеством, равно как и граждане, занимающиеся предпринимательством с нарушением установленного порядка, правом на охрану коммерческой тайны не пользуются.

Что касается юридических лиц, то субъектами права на коммерческую тайну выступают прежде всего те из них, которые относятся к коммерческим организациям. Ими, как известно, являются хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия. Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями (потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации, учреждения, благотворительные и иные фонды и др.), также могут быть обладателями прав на коммерческую тайну, если дело касается сведений, относящихся к разрешенной им предпринимательской деятельности.

Наряду с гражданами РФ и отечественными юридическими лицами правом на охрану коммерческой тайны в РФ пользуются иностранцы. На них распространяются без каких-либо изъятий общие правила, действующие в рассматриваемой области на территории РФ.

5.1.3. Права обладателей служебной и коммерческой тайны

Сущность права на коммерческую тайну состоит в обеспеченной обладателю информации возможности засекречивать эту информацию от широкой публики и требовать, чтобы третьи лица воздерживались от использования незаконных методов получения данной

информации. Рассматриваемое право имеет, как это можно заметить, две тесно взаимосвязанные, но все же относительно самостоятельные стороны.

Первую из них образует возможность правообладателя на *собственные активные действия*, направленные на сохранение конфиденциальности информации. Для этого субъект права на коммерческую тайну может использовать все допускаемые законом средства по обеспечению секретности информации.

Необходимой мерой для обеспечения охраны коммерческой тайны является возложение на лиц, владеющих соответствующими сведениями в силу своей служебной деятельности, юридической обязанности по их неразглашению. Наконец, обладатель коммерческой тайны может применять любые допускаемые законом технические средства охраны помещений, защиты телефонных переговоров от прослушивания и т.д.

Вторую сторону рассматриваемого права составляет *возможность требовать от третьих лиц воздержания от незаконного завладения информацией, составляющей коммерческую тайну.* Владелец коммерческой тайны обладает лишь фактической, а не юридической монополией на ее использование. Запрещается лишь посягать на эту монополию с помощью незаконных средств.

Хотя действующее российское законодательство не указывает, какие методы получения информации являются незаконными, данный вопрос не представляет собой сложности. Во всем мире к числу таких методов относят *промышленный шпионаж*, подкуп служащих обладателя коммерческой тайны, проникновение в помещение, прослушивание средств связи, вскрытие корреспонденции и т.д. Большинство из названных мер запрещены специальным законодательством и образуют составы административных или уголовных правонарушений.

К числу правовых возможностей обладателя коммерческой тайны следует отнести также его *возможность по распоряжению принадлежащим ему объектом интеллектуальной собственности.* Прежде всего он может в любой момент раскрывать перед публикой те сведения, которые составляли коммерческую тайну, если это не нарушает принятых им обязательств перед контрагентами. Далее, обладатель информации, которая является конфиденциальной, может продать или иным образом переуступить эту информацию заинтересованному лицу. Иными словами, допускается выдача третьим лицам *лицензий*, которые, в свою очередь, могут носить *исключительный* или *неисключительный характер.* Предметом таких лицензий чаще всего являются

технологические секреты, опыт управленческой, финансовой и производственной деятельности и т.д., которые не имеют патентной охраны, но представляют большую коммерческую ценность.

Условия и форма лицензионных соглашений определяются самими сторонами. На практике такие соглашения близки к лицензионным договорам о предоставлении прав на использование запатентованных объектов.

Наряду с предоставлением возможностей по владению и распоряжению коммерческой тайной закон возлагает на ее обладателя и *некоторые обязанности*. К их числу относится прежде всего долг обладателя информации по принятию мер к охране ее конфиденциальности, что, как уже отмечалось, образует один из важнейших критериев охраноспособности рассматриваемого объекта интеллектуальной собственности. Кроме того, субъект коммерческой тайны в предусмотренных законом случаях и указанных им пределах обязан раскрыть конфиденциальность информации по требованию компетентных государственных органов и должностных лиц.

Прекращение права на коммерческую тайну может быть обусловлено двумя обстоятельствами. К ним относятся утрата фактической монополии на сведения, которые становятся доступными третьим лицам и соответственно утрачивают свою коммерческую ценность, а также отнесение соответствующих сведений в установленном законом порядке к числу сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну.

5.1.4. Защита прав обладателей служебной и коммерческой тайны

Защита права на коммерческую тайну охватывает собой систему мер, направленных на восстановление нарушенных интересов правообладателя, а также механизм их реализации. Понятие *защиты права* в ее точном юридическом смысле не следует смешивать с понятием *охраны права*, которое обычно трактуется более широко, так как включает в себя любые меры, направленные на обеспечение интересов управомоченного.

Защита права на коммерческую тайну осуществляется практически лишь в одной, а именно в *юрисдикционной форме*, суть которой состоит в обращении за помощью к компетентным государственным органам. *Самозащита* нарушенных прав при условии, что она не превращается в самоуправство, в рассматриваемой сфере сводится к воз-

возможности самостоятельной нейтрализации и выведению из строя технических средств, незаконно внедренных третьими лицами с целью получения информации, а также принятию оперативных мер по дезинформации лиц, незаконно получивших засекреченные сведения, с целью предотвращения возможного ущерба от их разглашения. В порядке самозащиты могут, пожалуй, применяться и некоторые санкции по отношению к контрагентам по хозяйственным договорам и наемным работникам, нарушающим обязательство о неразглашении конфиденциальных сведений.

Основной же формой защиты права на коммерческую тайну является юрисдикционная процедура, которая, в свою очередь, подразделяется на судебный и административный порядки. Значение общего правила имеет *судебный порядок защиты*, предполагающий обращение с иском о защите нарушенных прав в суд. Поскольку вопрос о коммерческой тайне непосредственно связан с предпринимательской деятельностью, данные иски в основном относятся к подведомственности арбитражных судов. В тех случаях, когда в качестве ответчика выступает работник, разгласивший коммерческую тайну вопреки трудовому договору (контракту), дело рассматривается в суде общей инстанции.

Административный порядок защиты права на коммерческую тайну, который именуется еще специальным, применяется лишь в случаях, указанных в законе (п. 2 ст. 11 ГК РФ). Возможность обращения с заявлением о допущенном нарушении права на коммерческую тайну в федеральный антимонопольный орган вытекает из Закона РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках». В соответствии со ст. 22 – 29 указанного Закона федеральный антимонопольный орган, рассмотрев обстоятельства дела, вправе вынести обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения и применить к нарушителю установленные законом санкции.

Защита права на коммерческую тайну осуществляется с помощью определенных *способов*. Статья 139 ГК РФ содержит прямое указание лишь на один из них, а именно возмещение причиненных убытков, но допускает возможность применения и других способов защиты, предусмотренных ГК РФ и иными правовыми актами. Общий, хотя и не исчерпывающий перечень этих способов содержится в ст. 12 ГК РФ. Разумеется, не все они могут быть использованы в рассматриваемой сфере, так как характер нарушенного права и природа самого нарушения ставят естественные границы возможного выбора.

Так, иск о признании права на коммерческую тайну может быть использован тогда, когда данное право кем-либо оспаривается. Например, ст. 8 Патентного закона РФ предоставляет работодателю возможность сохранить в тайне техническое или художественно-конструкторское решение задачи, созданное работником в связи с выполнением им служебных обязанностей или полученного от работодателя конкретного задания, если договором между ними не предусмотрено иное. Если, несмотря на принятие работодателем в установленный законом срок именно этого варианта охраны своих прав, работник предпримет попытку подачи заявки на выдачу патента либо иным образом будет готов раскрыть сущность достигнутого результата, работодатель может защитить свои интересы с помощью иска о признании права на коммерческую тайну.

Если нарушением права на коммерческую тайну ее обладателю причинены убытки, лицо, незаконным методом получившее информацию, должно эти убытки возместить. Убытки должны быть возмещены в полном объеме, т.е. компенсации подлежит как реальный ущерб в имуществе потерпевшего, так и упущенная им выгода.

Помимо этих и некоторых других гражданско-правовых способов защиты закон предусматривает *уголовно-правовые санкции за незаконное посягательство на коммерческую тайну*. Среди уголовно наказуемых деяний в сфере экономической деятельности (глава 22 УК РФ) новый УК РФ предусматривает два хотя и близких, но относительно самостоятельных состава преступления, связанных с незаконным получением и незаконным разглашением сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну. Согласно ч. 1 ст. 183 УК РФ уголовным преступлением является собирание сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, путем похищения документов, подкупа или угроз, а равно иным незаконным способом в целях разглашения либо незаконного использования этих сведений. В качестве меры наказания предусматривается штраф в размере от 100 до 200 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного до двух месяцев либо лишение свободы на срок до двух лет.

Преступлением является и незаконное разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, без согласия их владельца, совершенные из корыстной или иной личной заинтересованности и причинившие крупный ущерб (ч. 2 ст. 183 УК РФ). Данное преступление может быть совершено лицами, которым эти сведения стали известны благодаря их служебному положе-

нию или выполняемым служебным обязанностям. К числу таких лиц относятся, в частности, работники самого владельца коммерческой или банковской тайны, должностные лица и иные работники государственных и других организаций, которые в нарушение своих служебных обязанностей разгласили или незаконно использовали подобные сведения, и т. п. Преступлением считаются, однако, только такие действия названных выше лиц, которые совершены с прямым умыслом в целях личного обогащения или иной личной заинтересованности.

Данное преступление наказывается штрафом в размере от 200 до 500 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 2 до 5 месяцев либо лишением свободы на срок до трех лет со штрафом в размере до пятидесяти минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного месяца либо без такового.

Привлечение к уголовной ответственности конкретных виновников преступления не исключает заявления потерпевшими гражданско-правовых требований о возмещении причиненного вреда. В частности, в тех случаях, когда сведения, составляющие коммерческую или банковскую тайну, разглашены или незаконно использованы работниками государственных или иных организаций, соответствующие требования о возмещении вреда могут быть адресованы либо непосредственно этим организациям (ст. 402 ГК РФ), либо государству (ст. 16 ГК РФ).

5.2. Правовая охрана топологий интегральных микросхем

5.2.1. Понятие и признаки топологии интегральной микросхемы

Топология интегральной микросхемы (ИМС) как особый объект правовой охраны представляет собой зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. Материальным носителем топологии выступает кристалл интегральной микросхемы, т.е. часть полупроводниковой пластины, в объеме и на поверхности которой сформированы элементы полупроводниковой микросхемы, межэлементные соединения и контактные площадки. Поскольку разработка топологии требует значительных интеллектуальных усилий, больших затрат времени и использования дорогостоящего оборудования, результаты труда разработчиков нуждаются в

признании и правовой охране. Это тем более необходимо, что практически любая топология может быть быстро и относительно дешево скопирована заинтересованными лицами. Как показал опыт развитых стран, наиболее действенной преградой для копирования кристаллов ИМС является создание специального правового института охраны топологий, не совпадающего ни с авторским, ни с патентным правом. С принятием Закона РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 23 сентября 1992 г. (см. рис.21) подобный правовой институт появился и в российском праве.

В соответствии со ст. 3 Закона правовая охрана, предоставляемая настоящим Законом, распространяется только на *оригинальную топологию*. Данное положение совпадает с подходом к охране топологий в других странах, уже принявших аналогичные законы, а также полностью согласуется с Вашингтонским договором об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем 1989 г. По общему правилу, *оригинальной является всякая топология, созданная в результате творческой деятельности автора*. При этом топология признается оригинальной до тех пор, пока не доказано обратное. Одним из доказательств отсутствия оригинальности может служить, в частности, общеизвестность топологии разработчикам и изготовителям ИМС на дату ее создания. В случае спора оценка данного обстоятельства дается судом с учетом заключения экспертов. Последние, в свою очередь, должны ориентироваться на знания среднего специалиста и степень доступности материалов, содержащих информацию о спорной топологии. Топологии, состоящей из общеизвестных элементов, может, однако, предоставляться правовая охрана в тех случаях, когда совокупность (комбинация) этих элементов оригинальна, т.е. является результатом собственных интеллектуальных усилий ее творца.

Оригинальность – основной и единственный юридически значимый признак, необходимый для предоставления топологии правовой охраны.

По прямому указанию Закона о правовой охране топологий предоставляемая им охрана не распространяется на идеи, способы, системы, технологию или закодированную информацию, которые могут быть воплощены в топологии. *Объектом охраны является лишь сама топологическая схема*, т.е. взаимное расположение элементов полупроводниковой микросхемы. Что касается способов, относящихся к технологическому процессу изготовления интегральной микросхемы, конструкций кристаллов ИМС и других технических решений, то они

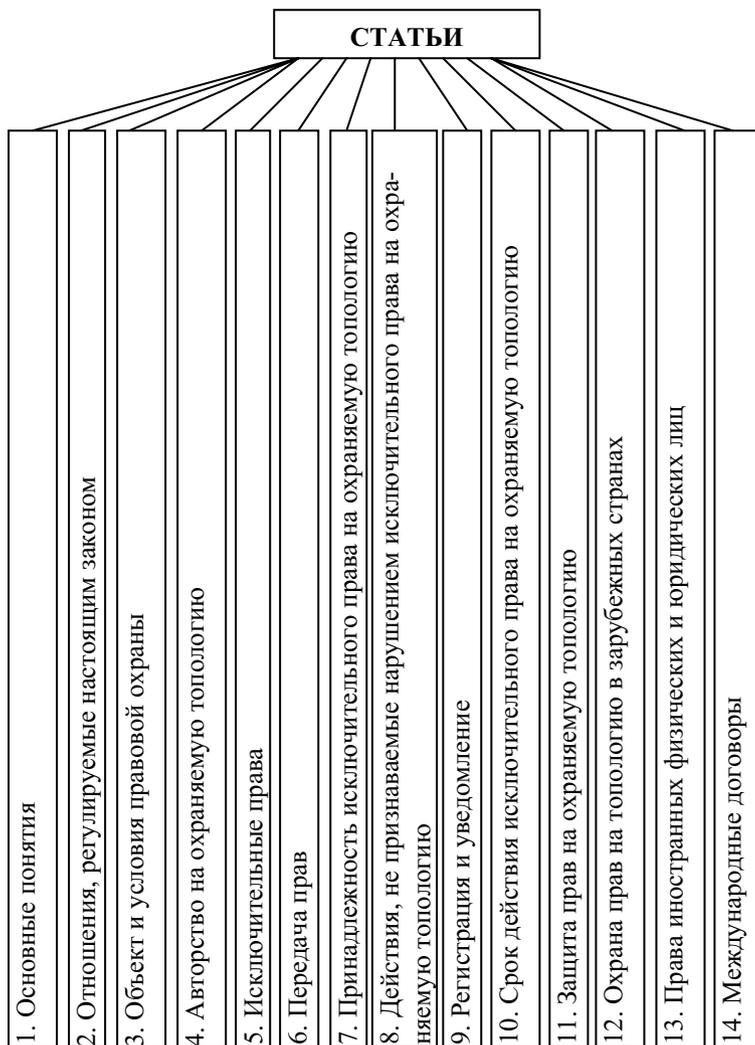


Рис. 21. Структура Закона РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 23 сентября 1992 г.

при наличии установленных законом критериев могут стать объектами охраны патентного права.

5.2.2. Субъекты права на топологию интегральной микросхемы

Субъектами прав на топологию ИМС являются авторы, их наследники, а также любые физические или юридические лица, которые обладают исключительными имущественными правами, полученными в силу закона или договора. Автором топологии признается лицо, в результате творческой деятельности которого эта топология была создана. В соответствии с Законом о правовой охране топологий *автором может быть лишь физическое лицо*, непосредственными творческими усилиями которого она создана. Юридическое лицо прав авторства ни при каких обстоятельствах не приобретает и может выступать лишь обладателем прав на ее использование. Если топология создана совместно несколькими физическими лицами, каждое из этих лиц признается автором такой топологии. Непременным условием возникновения соавторства на топологию является внесение разработчиком личного творческого вклада в ее создание. Поэтому лица, оказавшие автору только техническую, организационную или материальную помощь либо способствовавшие оформлению права на использование топологии, *на соавторство претендовать не могут*. В случае возникновения спора относительно характера вклада лиц, принимавших участие в создании топологии, оценку ему должен дать суд, который может назначить соответствующую экспертизу.

Авторские права на топологию признаются как за российскими гражданами, так и за иностранцами. Согласно ст. 13 Закона о правовой охране топологий иностранные физические и юридические лица пользуются правами, предусмотренными настоящим Законом, наравне с физическими и юридическими лицами РФ в силу международных договоров или на основе принципа взаимности.

В случае, если топология создана в порядке выполнения служебных обязанностей или по заданию работодателя, что и имеет место в подавляющем большинстве случаев, субъектом права на топологию, по общему правилу, становится работодатель. Аналогичным образом решен в п. 3 ст. 7 Закона от 23 сентября 1992 г. и вопрос относительно топологии, созданной автором по договору с заказчиком, не являющимся его работодателем. Однако это лишь общее правило, так как договором между автором и работодателем (заказчиком) может быть предусмотрено сохранение всех прав на топологию за ее создателем.

Следует, однако, иметь в виду, что и в тех случаях, когда разработка была признана служебной, ее автором по российскому законодательству будет считаться непосредственный разработчик, а не его работодатель. За последним закрепляется лишь исключительное право на использование такой топологии, тогда как за непосредственным создателем – право авторства и другие права, предусмотренные договором с работодателем и действующим законодательством.

После смерти автора субъектами прав на топологию становятся его наследники. Но к наследникам переходят не все права автора, а лишь те, которые носят имущественный характер. При этом исключительные права на использование топологии, срок действия которых ограничивается десятью годами, переходят к наследникам на период, оставшийся до истечения указанного срока. Личные неимущественные права создателя топологии по наследству не передаются, однако наследники могут выступать в их защиту в случае нарушений со стороны третьих лиц.

5.2.3. Регистрация топологии интегральной микросхемы и уведомление о правах

Как уже отмечалось, *особенности, присущие топологиям как результатам интеллектуальной деятельности, выявили нецелесообразность распространения на них норм как авторского, так и патентного права.* Наиболее убедительно это подтверждается тем, что применяемые в этих институтах правила, касающиеся оформления прав на достигнутые творческие результаты, являются недостаточно эффективными в отношении топологий. Так, *авторским* правом охраняются любые творческие произведения, выраженные в объективной форме, независимо от выполнения автором каких-либо формальностей. В принципе подобный подход применим и в отношении охраны топологий, что и нашло отражение в Законе от 23 сентября 1992 г. Однако при этом ввиду специфики объекта охраны возникают серьезные *практические трудности*, связанные с определением факта копирования топологий и оценкой его существенности.

Указанные трудности в значительной степени были бы преодолены при условии признания топологии *объектом патентного права.* Однако применение к топологиям традиционной *процедуры патентования было бы неоправданным* из-за сложности проведения экспертизы на новизну ввиду большого числа идентифицирующих признаков, длительности процедуры патентования, а также большой вероятности получения необъективного результата.

В итоге рассматриваемая проблема была решена в России таким же образом, как и в большинстве других стран, охраняющих топологии, а именно *путем создания особой системы их регистрации*. Особенностью российского законодательства является то, что *регистрация топологий не является обязательным условием их правовой охраны*. Согласно п. 1 ст. 9 Закона от 23 сентября 1992 г. топология регистрируется по желанию автора или иного правообладателя. Сам факт регистрации топологии не носит того конститутивного характера, который имеет в патентном праве официальное признание патентоспособности разработки. Законом охраняются любые оригинальные топологии, независимо от того, зарегистрированы они или нет. Основное назначение регистрации состоит в создании условий, облегчающих признание и защиту прав на топологии в случае неправомерного их использования. Регистрируя новую топологию в специальном государственном органе, автор или иной правообладатель не только публично заявляет о своих правах на достигнутый творческий результат, но и официально удостоверяет те признаки, которые отличают его топологию от уже известных. В случае копирования или иного неправомерного использования топологии третьими лицами факт ее регистрации в значительной степени облегчает процесс доказывания нарушения прав автора или иного правообладателя. Наконец, в связи с тем, что исключительное право на использование топологии действует в течение установленного законом срока (10 лет), регистрация топологии служит достаточно надежной исходной датой для исчисления указанного срока.

Регистрация топологии осуществляется на основе *явочной системы*, т.е. без проверки ее оригинальности, которая предполагается присутствующей. Однако п. 2 ст. 9 Закона о правовой охране топологий устанавливает, что заявка на регистрацию может быть подана в срок, не превышающий двух лет с даты первого использования топологии, если оно имело место. Пропуск заявителем указанного срока может служить основанием для отказа в регистрации. После поступления заявки на регистрацию Агентство проверяет наличие необходимых документов и их соответствие установленным законодательством требованиям. При положительном результате проверки Агентство вносит топологию в Реестр топологий интегральных микросхем, выдает заявителю свидетельство об официальной регистрации и публикации сведения о зарегистрированной топологии в официальном бюллетене Агентства. До момента публикации сведений в официальном бюллетене заявителю предоставляется возможность по собственной инициати-

ве или по запросу Агентства дополнять, уточнять и исправлять материалы заявки. Порядок официальной регистрации, формы свидетельств об официальной регистрации, состав указываемых в них сведений устанавливаются Агентством. Сведения, внесенные в Реестр топологий, считаются достоверными до тех пор, пока не доказано обратное. Всю ответственность за достоверность указанных сведений несет заявитель.

За осуществление действий, связанных с официальной регистрацией топологий ИМС, взимаются регистрационные сборы, установленные Положением о регистрационных сборах за официальную регистрацию программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем, утвержденным постановлением Совета Министров – Правительства РФ от 12 августа 1993 г. № 7931. Соответствующие сборы взимаются за внесение сведений о регистрации топологии в Реестр топологий ИМС, за выдачу свидетельства об официальной регистрации, за публикацию сведений об официально зарегистрированной топологии и т.д.

Наряду с регистрацией топологии в Агентстве создатель топологии или иной правообладатель может предпринимать и иные меры. Достаточно распространенной мерой, носящей технический характер, является введение в топологию разного рода «ловушек» в виде избыточных, неподсоединенных элементов, инициалов разработчика и т.п.

Другой мерой, носящей юридический характер, служит помещение на топологии или на изделии, включающем топологию, предупредительной маркировки. Целью такой маркировки является оповещение всех третьих лиц о том, что топология охраняется законом и не может быть использована без согласия правообладателя. Уведомление об этом делается в виде выделенной прописной буквы Т («Т», (Т), Т, Т*), даты начала действия исключительного права на использование топологии и информации, позволяющей идентифицировать правообладателя.

В соответствии со ст. 12 Закона о правовой охране топологий автор или иной правообладатель может испрашивать правовую охрану топологии в зарубежных странах. Российское законодательство не устанавливает на этот счет никаких особых условий или ограничений. В связи с тем что в ряде стран обязательным условием охраны топологий является их регистрация в соответствующем государственном органе, автор или иной правообладатель должен оформить и подать заявку в соответствии с требованиями национального законодательства. Расходы, связанные с получением правовой охраны топологии в зарубеж-

ных странах, несет лицо, испрашивающее такую охрану, или по соглашению с ним – иное физическое или юридическое лицо.

5.2.4. Права авторов топологий интегральных микросхем и иных правообладателей

В результате создания оригинальной топологии ее автор, а в предусмотренных законом или договором случаях и иные лица, в частности работодатели и заказчики, приобретают ряд субъективных гражданских прав. Так же как в авторском и патентном праве, указанные права подразделяются на *личные неимущественные и имущественные*. Среди личных неимущественных прав Закон о правовой охране топологий прямо называет лишь *право авторства*, которым наделяется непосредственный создатель оригинальной топологии. Данное право носит абсолютный характер и неотделимо от личности автора. Договор, предусматривающий уступку или отказ от права авторства, в соответствии с российским законодательством является ничтожным и не порождает никаких юридических последствий. Право авторства действует в течение всей жизни создателя топологии. С его смертью авторство как субъективное право прекращает свое существование, но охраняется в качестве общественно значимого интереса.

Важнейшей чертой права авторства на достигнутые творческие результаты обычно считается его *исключительность*. В целом данная характеристика свойственна и праву авторства на топологию. По общему правилу, никто, кроме непосредственного создателя топологии, не может претендовать на то, чтобы считаться в глазах третьих лиц ее творцом. Однако если в авторском и патентном праве данное положение проводится без каких-либо изъятий, то в рассматриваемой сфере допускается ситуация, когда авторство на одну и ту же топологию может принадлежать разным людям. Это связано как со спецификой топологий как особых результатов творческой деятельности, так и с особенностями их правовой охраны. *В отличие от произведений науки, литературы и искусства, которые считаются неповторимыми творческими достижениями*, топология может быть повторена во всех своих существенных признаках другими лицами, не знакомыми с результатами первоначальных разработчиков. В патентном праве, где также возможна подобная ситуация, охраняемое законом право авторства признается за тем разработчиком, который первым достиг патентоспособного результата и позаботился о юридическом закреплении своего приоритета. *В законодательстве об охране топологий интег-*

ральных микросхем понятие приоритета отсутствует. Напротив, за автором идентичной топологии, созданной независимо от уже существующей, закрепляются те же права, которые предоставлены создателю оригинальной топологии. Разумеется, в случае возникновения спора об авторстве автор, повторивший уже достигнутый творческий результат, должен указать, что он работал самостоятельно и не заимствовал охраняемые законом результаты чужого творческого труда.

Помимо *права авторства* к числу личных неимущественных прав создателя топологии следует отнести *право на авторское имя*. Хотя Закон о правовой охране топологий его прямо и не выделяет, оно, бесспорно, принадлежит автору. В частности, имя действительного создателя топологии в соответствии со ст. 9 Закона должно быть указано в заявке на официальную регистрацию топологии, если только он не отказался быть упомянутым в качестве такового. По желанию автора его имя указывается и в числе сведений, публикуемых в официальном бюллетене Агентства. Право на имя, как и право авторства, с которым оно неразрывно связано, не может отчуждаться, носит абсолютный характер и охраняется бессрочно.

Все иные предусмотренные Законом права могут принадлежать не только автору, но и другим лицам. Так, *правами на регистрацию топологии* в Агентстве и применение предупредительной маркировки, которые рассматривались в предыдущем параграфе, пользуются не только авторы, но и иные правообладатели. Аналогично обстоит дело и с основным имущественным правом – *исключительным правом на использование топологии*. Предполагается, что обладателем данного права является сам создатель топологии, если только по закону или договору им не становится другое лицо, в частности его наследник, работодатель, заказчик или иной правопреемник. Сущность права на использование состоит в исключительной возможности правообладателя по своему усмотрению изготавливать, применять и распространять принадлежащую ему топологию всеми доступными способами и средствами. Другой, негативной стороной указанного права является наложение на третьих лиц запрета совершать подобные действия без соответствующего разрешения правообладателя.

Исключительное право на использование топологии носит срочный характер. Статья 10 Закона о правовой охране топологий ограничивает срок его действия десятью годами, что соответствует сложившейся международной практике. Установление более продолжительного периода охраны топологий имело бы негативные последствия, поскольку служило бы тормозом научно-технического прогресса.

Начало срока действия права на использование топологии определяется по более ранней из следующих дат:

- по дате первого использования топологии, под которой подразумевается наиболее ранняя документально зафиксированная дата введения в хозяйственный оборот где-либо в мире этой топологии или интегральной микросхемы с этой топологией;

- по дате регистрации топологии в Агентстве.

Из приведенного правила есть, однако, одно исключение. В случае появления идентичной оригинальной топологии, независимо созданной другим автором, начальный момент действия права на ее использование определяется по дате начала использования или регистрации ранее созданной топологии. Иными словами, общий срок действия права на использование такой топологии не может превышать десяти лет.

В тех случаях, когда право на использование топологии принадлежит не автору, а работодателю (ст. 7 Закона о правовой охране топологий), автор (в случае смерти автора – его наследник) имеет право на получение вознаграждения. В отличие от Патентного закона Закон РФ о правовой охране топологий не содержит каких-либо указаний; относительно минимального или хотя бы ориентировочного размера причитающегося автору вознаграждения. Все вопросы, связанные с порядком выплаты и размером вознаграждения, решаются договором между автором и работодателем. В связи с этим вполне возможна и такая ситуация, когда автор не вправе претендовать на получение кого-либо особого вознаграждения за создание топологии. Например, условие подобного рода может быть прямо зафиксировано в контракте, заключенном при приеме автора на работу. Если, однако, данный вопрос вообще не был оговорен сторонами, по смыслу закона работодатель должен выплатить автору специальное вознаграждение. Размер последнего устанавливается соглашением сторон, а в случае невозможности его достижения определяется судом.

Закон не только гарантирует автору топологии или иному правообладателю право использовать топологию в собственной сфере, но и предоставляет возможность полной или частичной передачи прав на ее использование другим физическим или юридическим лицам. Предоставление разрешения на использование топологии, равно как и полная уступка прав на такое использование, осуществляется на основании гражданско-правового договора.

Закрепляя за автором топологии или иным правообладателем исключительное право на ее использование, закон устанавливает ряд

изъятий из сферы этого права. Прежде всего *не признается его нарушением использование законно приобретенных интегральных микросхем или изделий, содержащих такие микросхемы, если осуществляющее такое использование лицо не знало и не должно было знать, что эти интегральные микросхемы или содержащие их изделия изготовлены и распространяются с нарушением исключительного права на использование топологии* (п. 1 ст. 8 Закона о правовой охране топологий). Речь в данном случае идет о так называемом невинном нарушителе, действия которого объективно носят противоправный характер, но с субъективной стороны его не в чем упрекнуть, поскольку он не знал и не должен был знать о том, что совершает правонарушение. Такая ситуация возникает, например, при использовании топологии в изделиях, приобретенных у третьих лиц, когда приобретатель не имел никаких оснований полагать, что приобретает контрафактный товар.

Вторым изъятием из сферы исключительного права на *использование топологии является использование топологии в личных целях без извлечения прибыли*. Данный случай не требует особых комментариев, поскольку является обычным изъятием из сферы авторских, патентных и иных исключительных прав. К нему близко примыкает и такой разрешенный вид использования топологии, как ее использование в целях оценки, анализа, исследования или обучения

Наконец, *не признаются нарушением исключительного права на использование топологии действия по использованию идентичной оригинальной топологии, независимо созданной другим автором*. Допускаемая законом возможность параллельной охраны идентичных топологий, созданных независимо друг от друга разными лицами, с неизбежностью требует признания за каждым из правообладателей прав на самостоятельное использование этих топологий. Поэтому действия каждого из них по использованию топологии не образуют нарушения прав другого (других) правообладателя.

Таковы установленные законом изъятия из сферы исключительного права на использование топологии, перечень которых носит исчерпывающий характер. Важно отметить, что российское законодательство не предусматривает возможности выдачи заинтересованным лицам каких-либо принудительных лицензий на использование охраняемых законом топологий. Всякое иное использование топологий, не подпадающее под рассмотренные выше случаи, может осуществляться лишь на основе заключения с правообладателем соответствующего договора.

5.2.5. Защита прав авторов топологий интегральных микросхем и иных правообладателей

Нарушение прав авторов топологий и иных правообладателей служит основанием для применения к правонарушителям предусмотренных законом санкций. Эти санкции носят разный юридический характер, не совпадают по своей направленности, а также условиям реализации.

Нарушение личных неимущественных прав чаще всего происходит путем их отрицания или присвоения третьими лицами. Так, право авторства может быть нарушено путем исключения из числа соавторов лица, внесшего творческий вклад в создание топологий, путем выдачи чужой топологии за собственную разработку и т.п. Нарушением права на авторское имя будет неуказание имени действительного создателя топологий в заявке на регистрацию или опубликованных сведениях, в искажении имени автора и т.д. Основными способами защиты личных неимущественных прав являются требования автора о признании нарушенного или оспариваемого права, о восстановлении положения, существовавшего до нарушения, и о прекращении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения. Исходя из общих положений гражданского права, потерпевший вправе также поставить вопрос о денежной компенсации нанесенного ему морального вреда. Все указанные требования заявляются в суд (арбитражный суд) и рассматриваются в обычном порядке гражданского (арбитражного) судопроизводства.

Нарушения исключительного права на использование топологии образуют любые действия третьих лиц по ее использованию, если они совершаются без согласия правообладателя и не подпадают ни под один из предусмотренных законом случаев свободного использования. Статья 5 Закона о правовой охране топологий называет типичные виды нарушений, относя к ним:

- *копирование топологии 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.*

Как видно, указанный перечень возможных нарушений носит лишь примерный характер.

Защита имущественных прав потерпевших осуществляется путем пресечения действий, нарушающих их права или создающих угро-

зу их нарушения, а также путем возмещения убытков. Например, автор топологии или иной правообладатель может требовать наложения запрета на несанкционированное применение или продажу интегральных микросхем с охраняемой топологией. Что касается причиненных убытков, то они подлежат возмещению в полном объеме, включая не только реальный ущерб, нанесенный потерпевшим, но и упущенную им выгоду. В связи с тем, что практически реализация данной меры существенно осложнена необходимостью обоснования размера упущенной выгоды, Закон о правовой охране топологий устанавливает, 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% суммы, присужденной судом в пользу истца (п. 1 ст. 11 Закона). Указанный штраф налагается на нарушителя в случае неоднократного или грубого нарушения прав потерпевшего и взыскивается в доход республиканского бюджета РФ.

В целях повышения эффективности указанных выше санкций и обеспечения их реальной реализации суд или арбитражный суд может вынести решение о конфискации незаконно изготовленных экземпляров интегральных микросхем и изделий, включающих такие микросхемы, а также материалов и оборудования, используемых для их изготовления. Конфискованные материальные объекты по решению суда либо уничтожаются, либо передаются в доход республиканского бюджета РФ, либо передаются истцу по его просьбе в счет возмещения убытков.

В случае нарушения прав автора топологии его работодателем или заказчиком реализуются прежде всего те санкции, которые предусмотрены заключенным между ними договором. Если в договоре специальные санкции не установлены, создатель топологии может воспользоваться общими мерами защиты, предусмотренными Законом о правовой охране топологий и другими актами гражданского законодательства.

5.3. Правовая охрана рационализаторских предложений

5.3.1. Понятие и признаки рационализаторского предложения

Наряду с изобретениями и полезными моделями большую роль в совершенствовании применяемой техники и технологий играют

рационализаторские предложения, которые являются самым массовым объектом технического творчества. С помощью рационализаторских предложений вносятся усовершенствования в уже известные технические решения, осуществляется модернизация действующего оборудования и его приспособление к конкретным условиям производства, устраняются отдельные ошибки конструкторов и проектировщиков и т.д. По приводимым в литературе данным, на долю рационализаторских предложений в недавнем времени приходилось почти 70% общей экономии, полученной от использования изобретений и рационализаторских предложений в народном хозяйстве России.

В соответствии с п. 63 Положения об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях 1973 г. *рационализаторским предложением признавалось техническое решение, являвшееся новым и полезным для предприятия, организации или учреждения, которому оно подано, и предусматривавшее изменение конструкции изделий, технологии производства и применяемой техники или изменение состава материала*. В данном легальном определении не только содержались признаки охраноспособности, но и перечислялись конкретные виды решений, которые признавались рационализаторскими. Признаками рационализаторского предложения считались: *техническое решение; новизна; полезность*.

В настоящее время рационализаторским может быть признано *техническое, организационное либо управленческое предложение, являющееся новым и полезным для данного предприятия* (п. 3 Методических рекомендаций по организации и проведению рационализаторской работы на предприятиях Российской Федерации 1996 г.). Как видим, по сравнению с прежним законодательством изменился лишь первый, родовый признак рационализаторских предложений, которые перестали замыкаться исключительно областью технических средств решения практических задач. Два других критерия охраноспособности – *новизна и полезность* предложения – сохранили свое значение.

Прежде всего, предложение, вносимое в качестве рационализаторского, *должно не просто ставить задачу, а раскрывать конкретные средства ее решения*. Рационализатор в своем предложении должен дать конкретные указания относительно того, что и как нужно сделать, чтобы получить желаемый результат. 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.

Решение задачи в рационализаторском предложении может обеспечиваться техническими, организационными и управленческими средствами либо их сочетанием. Среди рационализаторских предложений технического характера преобладают те из них, которые связаны с изменением конструкции изделий, технологии производства, применяемой техники или изменением состава материала. В отличие от изобретений, которые имеют своими объектами новые устройства, способы и вещества, *рационализаторские предложения направлены на модернизацию и усовершенствование уже применяемых объектов техники, технологий и веществ.*

Организационные и управленческие рационализаторские предложения обеспечивают получение положительного эффекта за счет мероприятий организационного характера или рационализации управления. К ним относятся предложения по совершенствованию планирования, учета, материально-технического снабжения, рационализации документооборота, расстановки рабочей силы, изменению графиков работы и ремонта техники и т.п.

Рационализаторское предложение может носить и организационно-технический характер, сочетая в себе организационные и технические элементы (более рациональное размещение оборудования, улучшение состояния рабочих мест, совмещение (разделение) рабочих операций и т.п.).

Таким образом, *первый признак* рационализаторского предложения состоит в том, что *им может быть признано любое техническое, организационное или управленческое решение, которое осуществимо и содержит все необходимые для этого данные.*

Вторым признаком рационализаторского предложения является его *новизна*. В отличие от изобретений и полезных моделей, которые должны обладать мировой новизной, к рационализаторским предложениям предъявляется требование *местной новизны*, т.е. новизны в пределах тех предприятий, которым они подаются. Согласно п. 3 Методических рекомендаций рационализаторское предложение является новым, если до подачи заявления оно не было известно на предприятии в степени, достаточной для его использования.

Новизна рационализаторского предложения определяется на определенный момент времени. Применительно к рационализаторским предложениям употребляется понятие *первенства*, а не приоритета.

Первенство устанавливается по дате поступления на предприятие правильно оформленного заявления на рационализаторское предложение.

Поскольку для предложений, признаваемых рационализаторскими, *достаточно местной новизны*, круг источников, принимаемых во внимание при исследовании данного признака, достаточно узок. Как правило, предложение не считается новым, если до подачи заявления данное или такое же решение:

- уже использовалось на этом предприятии;
- предусмотрено приказами и распоряжениями администрации;
- разработано техническими службами этого предприятия;
- заявлено другим лицом, которому принадлежит первенство на данное или тождественное предложение;
- рекомендовано вышестоящей организацией или опубликовано в информационных изданиях по распространению передового опыта в данной отрасли;
- предусмотрено обязательными для предприятия нормативами.

Известность решения задачи из иных источников информации новизны рационализаторского предложения не порочит. Например, не могут быть противопоставлены предложению сведения, почерпнутые из специальной литературы или патентной документации, в частности описаний к изобретениям, данные о применении тождественных решений на других предприятиях и т.д.

Вместе с тем следует иметь в виду, что рационализаторские предложения должны быть результатами самостоятельной творческой работы их авторов. Нередко в юридической литературе признак творчества предлагается рассматривать даже в качестве самостоятельного критерия охраноспособности предложения.

Третьим признаком рационализаторского предложения является его *полезность*. Предложение признается полезным для предприятия, которому оно подано, если его использование на данном предприятии в условиях, которые существуют или должны быть созданы в соответствии с утвержденными планами, позволяет получить экономический, технический или иной положительный эффект. Положительный эффект от использования предложения может заключаться, например, в повышении производительности труда, качества, надежности и долговечности изделий и экономии материальных и трудовых ресурсов, улучшении условий труда и техники безопасности и т.п.

Не удовлетворяют требованию полезности и потому не признаются рационализаторскими такие предложения, которые снижают надежность, долговечность и другие показатели качества продукции, ухудшают условия труда и техники безопасности, позволяют получить прежний эффект, но более сложным или технически отсталым способом и т.п. Иными словами, не всякое предложение, приносящее экономический эффект, признается рационализаторским. Примеры подобных «рацпредложений» знает практика. Так, было спроектировано изготовление покрытия пола в мартеновском цехе из глинобитно-шлаковой смеси. В соответствии с поданным предложением старое покрытие из глинобитно-шлаковой смеси заменили железобетонным покрытием. В результате была достигнута экономия средств, но вместе с тем резко ухудшились эксплуатационные качества покрытия и условия труда рабочих, так как брызги раскаленного металла, которые должны были гаситься смесью, вместо этого отскакивали от железобетонного покрытия. Иногда внедрение рационализаторского предложения приводит к улучшению одних показателей при одновременном ухудшении других. В этом случае, определяя полезность предложения, следует исходить из того, насколько преимущества рационализации преобладают над ее недостатками.

Совершенно очевидно, что *к новизне и полезности предложения*, подаваемых предприятию, которое оснащено самой современной техникой и располагает квалифицированными кадрами, предъявляются более высокие требования по сравнению с теми, которые могут быть выдвинуты на технически отсталом предприятии. Поэтому достаточно обычной является ситуация, когда конкретное предложение на одном предприятии признается рационализаторским, а на другом – отклоняется ввиду отсутствия новизны или полезности.

5.3.2. Субъекты права на рационализаторское предложение

Субъектами права на рационализаторское предложение являются авторы и их правопреемники. Автором признается лицо, чьим творческим трудом создано предложение. Авторами рационализаторских предложений могут быть только граждане, но не юридические лица.

Состав соавторов рационализаторского предложения определяется на основе взаимного соглашения всех лиц, включенных в подаваемое заявление. Изменение состава соавторов после подачи заявления, как правило, не допускается. В исключительных случаях, при от-

сутствии спора об авторстве и если решение по предложению еще не принято, вопрос об изменении состава соавторов может быть рассмотрен предприятием. В случае возникновения спора все вопросы авторства решаются в судебном порядке.

Авторами рационализаторских предложений в большинстве случаев являются штатные работники предприятий и организаций. Однако заявления на рацпредложения могут подаваться и посторонними для предприятия лицами – работниками других предприятий, пенсионерами, учащимися и т.д. Среди штатных работников в особую группу выделяется инженерно-технический персонал. В настоящее время предприятия вправе самостоятельно определять круг лиц, которые могут быть рационализаторами.

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

Участниками отношений, связанных с созданием и использованием рационализаторских предложений, являются также предприятия, учреждения и организации. Не признавая за юридическими лицами каких-либо авторских прав на рационализаторские предложения и не наделяя их монопольными правами на использование этих предложений, закон тем не менее возлагает на предприятия, учреждения и организации, которым подаются эти предложения, ряд обязанностей, связанных с принятием и рассмотрением заявлений на рационализаторские предложения, выдачей охранных документов авторам и т.п. Кроме того, юридическим лицам предоставлены права по определению порядка рассмотрения предложений, их внедрения, выплаты авторского вознаграждения и т.д.

Государство в целом субъектом права на рационализаторские предложения не становится.

5.3.3. Оформление права на рационализаторское предложение

Решение задачи может считаться рационализаторским предложением лишь с момента официального признания его таковым, которое происходит в установленном порядке. Постановление Совета Министров РСФСР «О мерах по развитию изобретательства и рационализаторской деятельности в РСФСР» от 22 июня 1991 г. установило, что «предприятия, объединения, организации и учреждения самостоятельно определяют порядок рассмотрения заявлений на рационализаторские предложения». Таким образом, указанное поста-

новление наметило переход от централизованной регламентации отношений по оформлению рационализаторских прав к локальным правилам регулирования.

Оформление прав на рационализаторские предложения начинается с составления и подачи заявления. Согласно пп. 4 – 5 Методических рекомендаций заявление подается в письменной форме. Обычно на крупных предприятиях имеются специальные типовые бланки, которые просто заполняются заявителями. В заявлении должно быть указано наименование предложения, перечислены все без исключения соавторы, а также дано описание сущности предложения, с приведением данных, достаточных для его практического осуществления. В описании предложения должны быть изложены недостатки существующей конструкции изделия, технологии производства, применяемой техники, состава материала либо действующих на предприятии организационных и управленческих решений, устраняемые предложением, цель предложения, содержание предлагаемого решения, а также сведения об экономическом или ином положительном эффекте.

Заявление должно относиться, как правило, к одному рационализаторскому предложению. Если при рассмотрении заявления будет установлено, что в нем содержится два или более самостоятельных предложения, то автору обычно предлагается в определенный срок оформить каждое решение отдельным заявлением.

Заявление подается тому предприятию, к деятельности которого относится предложение, независимо от того, работает ли автор на данном предприятии. Предложение считается относящимся к деятельности предприятия, если оно может быть им использовано в техническом процессе изготавливаемой им продукции или применяемой техники либо способно принести предприятию реальную экономическую или иную пользу путем совершенствования организационных, организационно-технических, управленческих и иных решений, применяемых на предприятии.

По поступившему заявлению обычно проводится *предварительная проверка* и рассмотрение заявленного предложения *по существу*. Предварительная проверка имеет своей целью установить, относится ли предложение к деятельности предприятия, которому оно подано, и отвечает ли заявление формальным требованиям, в частности раскрывает ли описание существо предлагаемого решения.

Зарегистрированное в специальном журнале предложение направляется на *заключение тем подразделениям и службам, к деятельности которых оно непосредственно относится* (цех, отделы главно-

го механика, главного энергетика, главного конструктора и т.п.). В заключении должно быть подтверждено наличие в предложении решения, а также дана оценка его *новизны и полезности*. Заявление должно быть рассмотрено и по нему принято решение в 30-дневный срок с момента его поступления. В этот срок заявителю должно быть сообщено либо о признании предложения рационализаторским либо об отклонении предложения. Решение по предложению принимается с учетом заключений о новизне и полезности руководителем предприятия или руководителем соответствующего подразделения, на которого это возложено приказом по предприятию.

После вынесения решения о признании предложения рационализаторским в течение месячного срока каждому из соавторов предложения выдается *удостоверение на рационализаторское предложение*. Удостоверение как охранный документ на рационализаторское предложение подтверждает: признание предложения рационализаторским, первенство предложения и авторство на предложение. Удостоверение подписывается руководителем предприятия и заверяется печатью. Удостоверение на рационализаторское предложение является, таким образом, правоустанавливающим документом. Права, предоставленные рационализаторам действующим законодательством, могут быть реализованы автором предложения лишь в том случае, если он является обладателем удостоверения на него. Удостоверение на рационализаторское предложение является бессрочным документом и действует в пределах того предприятия, которое его выдало.

5.3.4. Права авторов рационализаторских предложений

Для стимулирования рационализаторской деятельности авторы рационализаторских предложений наделяются *личными неимущественными и имущественными правами*, которые обеспечивают общественное признание их заслуг и удовлетворение имущественных интересов. Указанные права достаточно разнообразны и предоставляются:

– *в связи с самим фактом создания нового и полезного для предприятия решения (право на подачу заявки, право на закрепление первенства, право на официальное оформление предложения путем выдачи на него удостоверения);*

– *в связи с официальной квалификацией предложения в качестве рационализаторского (право авторства, право на авторское имя, право на участие в работах по внедрению предложения);*

– в связи с использованием предложения (право на получение вознаграждения, право пользоваться в течение определенного времени старыми нормами и расценками и др.).

Одним из важнейших прав каждого рационализатора является право авторства, которым обеспечивается возможность лица считать себя и именовать себя действительным создателем сделанного им рационализаторского предложения. Как и всякое право авторства, оно характеризуется неразрывной связанностью с личностью автора своей бессрочностью, абсолютностью и исключительностью; однако, рационализаторское предложение ограничено сферой того предприятия, которому оно было подано.

Автор рационализаторского предложения имеет право на получение вознаграждения за использование его предложения. Рационализаторское предложение признается использованным, если оно применяется в изготовляемой продукции, технологическом процессе, технической или технологической документации, передаваемой третьим лицам на возмездной основе, продаваемой лицензии. Факт использования должен подтверждаться специальным документом (актом), содержащим название и регистрационный номер рационализаторского предложения, дату и место начала использования.

В настоящее время в соответствии с постановлением Совета Министров РСФСР от 22 июня 1991 г. предприятия самостоятельно по соглашению с авторами определяют как размер, так и порядок выплаты вознаграждения. При этом Методические рекомендации ориентируют предприятия на выплату авторам вознаграждения как за сам факт создания рационализаторского предложения, так и за его использование. В первом случае размер, порядок и сроки выплаты вознаграждения определяются предприятиями самостоятельно, а во втором случае эти вопросы решаются на основе соглашений с авторами либо действующих на предприятиях положений. Выплата производится путем издания приказа по предприятию.

Заслуживает упоминания и такая предоставляемая авторам рационализаторских предложений льгота, как возможность пользоваться в течение 6 месяцев прежними нормами и расценками, если внедрение предложения приводит к их пересмотру (ст. 106 КЗоТ РСФСР). Иными словами, в течение 6-месячного срока рационализатор помимо основного заработка по новым расценкам получает доплату, представляющую собой разницу между прежней и новой расценками, помноженную на выработку после внедрения предложения.

Предприятия имеют право вводить и иные льготы и преимущества для рационализаторов, если они не противоречат действующему законодательству.

Предприятия, принимающие рационализаторские предложения к использованию, не получают на них каких-либо особых монопольных прав. Однако их интересы могут быть ограждены правилами о защите служебной и коммерческой тайны и борьбе с недобросовестной конкуренцией.

5.3.5. Защита прав авторов рационализаторских предложений

Вопросы защиты прав авторов рационализаторских предложений действующее законодательство специально не регламентирует. Что касается Методических рекомендаций, то в них лишь констатируется, что споры об авторстве и первенстве на рационализаторские предложения рассматриваются в судебном порядке, а также указывается, что автор, не согласный с отказом в признании его предложения рационализаторским, может обжаловать данный отказ.

Прежде всего, не подлежит сомнению то обстоятельство, что защита прав авторов рационализаторских предложений может осуществляться как в *судебном*, так и в *административном порядке*. Обращение к тому или иному порядку защиты должно определяться характером нарушенного права и сущностью соответствующего правоотношения и, как правило, не зависеть от усмотрения потерпевшего.

Судебный порядок защиты прав рационализаторов имеет значение *общего*, так как применяется во всех случаях, кроме тех, когда законом предусмотрен административный порядок защиты нарушенных прав. В настоящее время ни один закон не устанавливает административную процедуру защиты прав рационализаторов, в связи с чем она, строго говоря, вообще не применима. Такое положение объясняется тем, что отношения, связанные с рационализаторством, на законодательном уровне вообще не урегулированы.

В отличие от ранее действовавшего законодательства сейчас для споров, связанных с рационализаторскими предложениями, не предусматривается так называемый *административно-судебный порядок* их рассмотрения, в соответствии с которым обращению потерпевшего в суд должна была обязательно предшествовать попытка урегулирования спора в административном порядке (споры о первенстве на рационализаторское предложение, о факте использования и др.). Вопрос о том, подавать ли предварительно жалобу либо непосредственно предъ-

являть иск в суд, решается заинтересованным лицом самостоятельно. Однако в практическом плане разрешение спора в суде зачастую возможно лишь при доказанности потерпевшим того, что им исчерпаны административные средства защиты нарушенных прав.

Способами защиты прав рационализаторов являются признание этих прав; восстановление положения, существовавшего до нарушения права; пресечение действий, нарушающих право; взыскание с лица, нарушившего права, причиненных убытков и др.

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие и признаки коммерческой тайны.
2. Сущность права на коммерческую тайну.
3. Защита права на коммерческую тайну.
4. Топология интегральной микросхемы как объект правовой охраны.
5. Система регистрации топологии интегральной микросхемы.
6. Правовая охрана топологий интегральных микросхем.
7. Исключительные права авторов на топологию интегральных микросхем.
8. Срок действия исключительного права на охраняемую топологию интегральной микросхемы.
9. Понятие рационализаторского предложения.
10. Признаки рационализаторского предложения.
11. Составление и подача заявления на рационализаторское предложение.
12. Права авторов рационализаторских предложений.
13. Правовая защита рационализаторских предложений.

6. ПРИЛОЖЕНИЕ

6.1. Примеры заявок на различные объекты изобретения

Примеры оформления заявочных материалов (без чертежей), относящиеся к изобретениям – устройствам, могут быть использованы в качестве примеров описаний полезных моделей. В техническом отношении примеры являются условными (при оформлении заявки каждый из ее документов начинается с нового листа).

Класс МПК

МПК ⁷ Е 02 В 15/02,
F 25 С 5/02

Название изобретения

Ледорезная машина

Область техники, к которой относится изобретение

Изобретение относится к области очистки поверхности водоемов ото льда и может быть использовано при выполнении ледорезных работ вокруг судов в зимний период.

Уровень техники

Известна ледорезная машина, содержащая самоходную тележку с рабочим органом, установленным на ней с возможностью вращения в вертикальной плоскости, и приводом. Рабочий орган выполнен в виде фрезы (см. авторское свидетельство СССР № 0000014, МПК ⁵ Е 02 В 15/02).

Основным *недостатком* этой ледорезной машины является то, что при работе ледяная крошка выносится на лед, образуя горы вдоль траншеи и затрудняя продвижение машины.

Известна ледорезная машина, выбранная в качестве *прототипа*, содержащая самоходную тележку с установленным на ней рабочим органом, представляющим собой снабженную приводом вертикальную трубу, на наружной поверхности которой закреплены

резцы. Перед каждым резцом выполнены окна для прохода ледяной крошки. Внутри трубы соосно с нею установлен транспортирующий шнек с лопастями, имеющий отдельный привод. Транспортирующий шнек сбрасывает ледяную крошку под лед (см. патент РФ № 2000016, МПК ⁶ E 02B 15/02).

Основным *недостатком* описанной ледорезной машины является низкая работоспособность при резании ледяного покрова в местах, где толщина льда превышает высоту рабочего органа. В этом случае ледяная крошка, не имея возможности выйти под лед, уплотняется под лопастями транспортирующего шнека, что вызывает его заклинивание, выход ледорезной машины из строя и приводит к снижению удобства и безопасности эксплуатации.

Раскрытие (сущность) изобретения

Предлагаемым изобретением *решается задача* сохранения работоспособности ледорезной машины при резании ледяного покрова в местах, где толщина льда превышает высоту рабочего органа, что способствует повышению удобства и безопасности эксплуатации.

Для достижения указанного *технического результата* в ледорезной машине, содержащей самоходную тележку с установленным на ней рабочим органом, представляющим собой снабженную приводом вертикальную трубу с окнами для прохода ледяной крошки и резцами на наружной поверхности, и установленный внутри трубы соосно с ней транспортирующий шнек, имеющий отдельный привод, последний выполнен реверсируемым с возможностью управления направлением вращения от дополнительно введенного датчика касания нижнего конца рабочего органа со льдом.

Благодаря наличию датчика касания нижнего конца рабочего органа со льдом и выполнению привода транспортирующего шнека реверсируемым с возможностью управления направлением вращения от указанного датчика при работе ледорезной машины в условиях, когда толщина льда превышает величину заглубления нижнего конца рабочего органа, происходит срабатывание датчика касания нижнего конца рабочего органа со льдом. Направление движения транспортирующего шнека реверсируется, и ледяная крошка выносится на поверхность льда, в результате чего предотвращается заклинивание транспортирующего шнека и поломка ледорезной машины. Если при дальнейшем движении машины толщина льда вновь станет менее высоты рабочего органа, упомянутый датчик прекратит формирование сигнала, обуславливающего реверсирование направления движения транспортирующего шнека, и последний будет вращаться в первоначальном направлении, сбрасывая ледяную крошку под лед.

Краткое описание чертежей

Осуществление изобретения

Предлагаемая ледорезная машина *иллюстрируется чертежом*, где на рис.1 представлен ее общий вид; на рис. 2 – продольный разрез рабочего органа; на рис.3 – схема взаимосвязей узлов ледорезной машины.

Ледорезная машина содержит самоходную тележку с механизмом заглубления 1 рабочего органа, представляющего собой снабженную приводом вертикальную трубу 2, на наружной поверхности которой расположены по винтовой линии резцы 3. Перед каждым резцом в трубе выполнены сквозные окна 4 для прохода ледяной крошки. В верхней и нижней частях трубы 2 по ее периметру выполнены сквозные окна 5 для прохода ледяной крошки. Внутри трубы 2 соосно с нею

расположен транспортирующий шнек 6. Нижний конец транспортирующего шнека 6 установлен в подшипнике скольжения 7 и закреплен кольцом 8, на котором установлен датчик 9 касания нижнего конца рабочего органа со льдом.

Привод трубы 2 и транспортирующего шнека 6 содержит двигатель 10, вал которого кинематически связан через муфты 11 и 12 с трубой 2 и гидронасосом 13. Последний связан с масляным баком 14 и предохранительным клапаном 15 и через маслопровод 16 и золотник 17 с электроуправлением – с реверсивным гидромотором 18, вал которого кинематически связан через муфту 19 с транспортирующим шнеком 6.

Управляющая обмотка 20 золотника 17 с электроуправлением подключена к источнику питания 21 через нормально разомкнутые контакты 22 датчика 9 касания нижнего конца рабочего органа со льдом.

Работа ледорезной машины *осуществляется* следующим образом. Вначале происходит заглабление рабочего органа. Датчик 9 касания нижнего конца рабочего органа со льдом входит в контакт с наружной ледовой поверхностью, контакты 22 замыкаются и подают напряжение на управляющую обмотку золотника 17. При этом труба 2 с резцами 3 и транспортирующий шнек 6 приводятся во вращение от двигателя 10 и гидромотора 18 соответственно.

Срезанная резцами 3 крошка попадает внутрь трубы и транспортирующим шнеком 6 через верхние окна 5 выбрасывается на поверхность льда.

Если толщина льда менее высоты рабочего органа, по окончании заглабления контакты 22 датчика 9 размыкаются, направление вращения шнека 6 изменяется на противополо-

ложное. Срезанная ледяная крошка перестает выбрасываться на поверхность льда и отводится под лед. Прекращается заглубливание рабочего органа. Начинается проходка траншеи. Если при этом встретится участок льда, толщина которого превышает установленную величину заглубливания рабочего органа, контакты 22 датчика 9 замыкаются и подают напряжение на управляющую обмотку 20 золотника 17, который реверсирует поток рабочей жидкости, вал гидромотора 18 вращается в противоположном направлении. Осуществляется реверс шнека 6, ледяная крошка снова выносятся наружу. Производится дальнейшее заглубливание рабочего органа, и далее работа происходит в описанной последовательности. На участках ледяного покрова, где толщина льда превышает высоту рабочего органа, проходка траншеи ведется с выбросом ледяной крошки на поверхность льда.

Автоматическое реверсирование направления вращения транспортирующего шнека в процессе работы машины, исключение освобождения его от заклинивания, имеющего место в ледорезной машине – прототипе, позволяет осуществить управление ледорезной машиной без выхода оператора на лед, что повышает удобство и безопасность эксплуатации машины.

Формула изобретения

Ледорезная машина, содержащая самоходную тележку с установленным на ней рабочим органом, представляющим собой снабженную приводом вертикальную трубу с окнами для прохода ледяной крошки и резцами на наружной поверхности, и установленный внутри трубы соосно с нею транспортирующий шнек, имеющий отдельный привод, отличающаяся тем, что привод транспортирующего шнека выполнен реверсируемым с возможностью управления направлением вращения от дополнительно введенного датчика касания нижнего конца рабочего органа со льдом.

Реферат
Ледорезная машина

Использование: очистка поверхности водоемов ото льда, в частности, выполнение ледорезных работ вокруг судов в зимний период.

Сущность изобретения: на самоходной тележке установлен рабочий орган, представляющий собой снабженную приводом вертикальную трубу с окнами для прохода ледяной крошки и резцами на наружной поверхности. Внутри трубы соосно с нею установлен транспортирующий шнек, имеющий отдельный привод. Привод выполнен реверсируемым с возможностью управления направлением вращения от дополнительно введенного датчика касания нижнего конца рабочего органа со льдом.

Технический результат: сохранение работоспособности ледорезной машины при резании ледяного покрова в местах, где толщина льда превышает высоту рабочего органа, что повышает удобство и безопасность эксплуатации машины.

МПК⁷ Н 03 Н 11/12

Режекторный фильтр

Изобретение *относится* к радиоэлектронике, более конкретно – к частотно-избирательным средствам и может использоваться также в измерительной технике, автоматике и других областях.

Известен режекторный фильтр, содержащий интегрирующее и дифференцирующее звенья, выходы которых объединены и подключены к неинвертирующему входу суммирующего усилителя, охваченного цепью отрицательной обратной связи. Выход последнего через последовательно соединенные первый и второй резисторы подключен ко входу интегрирующего звена, а точка соединения первого и второго резисторов подключена ко входу дифференцирующего звена. Этот фильтр содержит также четвертый резистор, включенный между входом фильтра и выходом интегрирующего звена (см. авторское свидетельство СССР № 0000010).

Такой режекторный фильтр имеет *недостаточное* затухание на частоте режекции.

Наиболее близким к предлагаемому изобретению по технической сущности и достигаемому результату (*прототипом*) является режекторный фильтр, содержащий первый резистор, первый выход которого подключен к объединенным входам интегрирующего и диффе-

ренцирующего звеньев, выходы которых подключены ко входам весового сумматора. К выходу последнего, являющемуся выходом режекторного фильтра, подключен первый вывод второго резистора, второй вывод которого подключен к объединенным входам интегрирующего и дифференцирующего звеньев. При этом входом режекторного фильтра является второй вывод первого резистора, подключенный к третьему входу весового сумматора (см. патент Российской Федерации № 2000101).

В этом режекторном фильтре вследствие указанного включения первого и второго резисторов возникает самовозбуждение на высоких частотах, что препятствует получению высокой добротности.

Предлагаемым изобретением *решается задача* повышения добротности путем предотвращения самовозбуждения режекторного фильтра на высоких частотах.

Для достижения этого технического результата в режекторный фильтр, содержащий первый резистор, первый вывод которого подключен к объединенным входам интегрирующего и дифференцирующего звеньев, выходы которых подключены ко входам весового сумматора, к выходу которого, являющемуся выходом режекторного фильтра, подключен первый вывод второго резистора, дополнительно введен третий резистор, первый вывод которого подключен к объединенным вторым выводам первого и второго резисторов, а второй является входом режекторного фильтра.

Признаки, характеризующие наличие третьего резистора, первый вывод которого подключен к объединенным вторым выводам первого и второго резисторов, и использование второго вывода третьего резистора в качестве входа режекторного фильтра, обуславливают увеличение сопротивления на входе дифференцирующего звена, что препятствует самовозбуждению и позволяет увеличить добротность режекторного фильтра.

На чертеже приведена принципиальная электрическая схема предлагаемого режекторного фильтра.

Режекторный фильтр содержит первый, второй и третий резисторы 1,2,3, интегрирующее звено 4, дифференцирующее звено 5, весовой сумматор 6.

Интегрирующее звено 4 содержит резистор 7 и операционный усилитель 8 с конденсатором 9 в цепи обратной связи.

Дифференцирующее звено 5 включает конденсатор 10 и операционный усилитель 11 с резистором 12 в цепи обратной связи.

Весовой сумматор 6 содержит операционный усилитель 13, охваченный цепью отрицательной обратной связи, выполненный на резисторах 14 и 15, и потенциометр 16, переменный отвод которого подключен к неинвертирующему входу операционного усилителя 13, а два других отвода являются входами весового сумматора 6.

Режекторный фильтр *работает* следующим образом.

На низких частотах коэффициент передачи дифференцирующего звена 5 близок к нулю, а интегрирующего звена 4 – к собственному коэффициенту усиления его операционного усилителя 8, т.е. работает только плечо, в котором стоит интегрирующее звено 4, так как оно при помощи весового сумматора 6 и резистора 2 охвачено глубокой обратной отрицательной связью. Коэффициент передачи всего режекторного фильтра на низких частотах имеет конечную величину, равную отношению сопротивлений резисторов 3 и 2. На высоких частотах будет работать плечо дифференцирующего звена 5, задавая конечную величину коэффициента передачи режекторного фильтра, тоже равную отношению сопротивлений резисторов 3 и 2. На частоте режекции сигналы в обоих плечах будут равны и за счет фазовых сдвигов интегрирующего и дифференцирующего звеньев 4 и 5 – противофазны. В результате коэффициент передачи режекторного фильтра будет близок к нулю. Управлением положения переменного отвода потенциометра 16 изменяется коэффициент передачи в обоих плечах, т.е. регулируется частота режекции. Резистор 1 включен последовательно с конденсатором 10 дифференцирующего звена 5, поэтому сопротивление цепи, состоящей из последовательного соединения резистора 1 и конденсатора 10 на высоких частотах, будет определяться величиной сопротивления резистора. Это ограничит коэффициент передачи дифференцирующего звена 5 на высоких частотах, т.е. ограничит коэффициент передачи по петле обратной связи, что обеспечит устойчивость в области высоких частот. При этом чем больше величина сопротивления резистора 1, тем выше может быть получена добротность без нарушения устойчивости работы режекторного фильтра. Регулировка добротности режекторного фильтра осуществляется подбором сопротивлений резисторов 14 и 15. Отношение сопротивлений резисторов 2 и 3 определяет коэффициент передачи режекторного фильтра.

Предлагаемый режекторный фильтр имеет высокую добротность, поэтому при использовании каскадного соединения таких режекторных фильтров можно достигнуть необходимого вида амплитудно-частотной характеристики при меньшем их количестве.

Формула изобретения

Режекторный фильтр, содержащий первый резистор, первый вывод которого подключен к объединенным входам интегрирующего и дифференцирующего звеньев, выходы которых подключены ко входам весового сумматора, к выходу которого, являющемуся выходом режекторного фильтра, подключен вывод второго резистора, отличающийся тем, что в него дополнительно введен третий резистор, первый вывод которого подключен к объединенным вторым выводам первого и второго резисторов, а второй вывод является входом режекторного фильтра.

МПК⁷ В 22 F 3/24

Способ упрочнения твердосплавного инструмента

Изобретение относится к области порошковой металлургии, а именно, к обработке твердых сплавов, и может быть использовано для упрочнения твердосплавного инструмента, вследствие чего повышается ресурс его работы.

В порошковой металлургии известны различные способы упрочнения инструмента.

Известен способ предотвращения долговременных изменений формы под действием водорода в палладий и его сплавах. Для этого полосу для электрических контактов, прокатываемую из палладия и его сплава, термообработывают в атмосфере водорода. Последующую термообработку проводят, увеличивая растяжение в атмосфере, не содержащей водород (заявка Японии 59-43542, класс С 22 F 1/14, 1984).

Недостатком известного способа является необходимость приложения механических напряжений, что неприемлемо для твердых сплавов.

Известен способ предотвращения водородного охрупчивания металлов и сплавов, заключающийся в том, что на металл, сплав или сварочные участки металла или сплава направляют ионизированный радиоактивный луч. Поглощенный водород удаляют принудительным диффундированием (заявка Японии 59-44384, МПК С 22 F 3/00, 1984).

Недостатком известного способа является то, что радиацией обрабатывают отдельные участки металла или сплава, тогда как для упрочнения инструмента необходимо облучать одновременно весь объем инструмента.

Известен способ обработки твердосплавного инструмента, включающий ионизирующее облучение, в котором изделие облучают

бета- лучами, протонами и 3He^+ - ионами в вакууме или атмосфере инертного газа (заявка Великобритании 1478452, класс В 22 F 3/24, 1977). Этот способ выбран в качестве *прототипа*.

Недостатком известного способа является то, что обрабатывается только поверхность инструмента и после его переточки требуется проведение повторных обработок.

Технический результат достигается тем, что в способе упрочнения твердосплавного инструмента, включающем облучение, перед облучением в инструмент вводят водород, а облучение инструмента проводят гамма-квантами источника кобальт-60.

В предложенном способе для повышения работоспособности твердосплавного инструмента после введения в его объем атомов водорода проводят облучение малыми дозами гамма- квантов. Атомы водорода при их введении в твердый сплав накапливаются в порах, трещинах, на границах зерен, вызывая дополнительные напряжения. При облучении атомы водорода ионизируются и за счет этого гигантски усиливается их коэффициент диффузии. Сечение взаимодействия гамма- квантов с атомами водорода составляет 10^{-16} см^2 , в результате чего происходит возбуждение водородной атмосферы, энергия которой передается ядерной подсистеме твердого сплава и его структура самоорганизуется. Однако для протекания процессов самоорганизации необходима большая плотность дефектов, которая и создается предварительным введением атомов водорода. В процессе облучения протекают цепные процессы аннигиляции дефектов, структура твердого сплава переходит в более равновесное состояние по сравнению с исходным состоянием, повышается адгезия зерен. Водород выходит из твердого сплава, при этом уменьшается количество трещин, повышается пластичность и уменьшается коэффициент трения. Все это в конечном итоге приводит к упрочнению твердосплавного инструмента и повышению работоспособности.

Изобретение иллюстрируется следующими примерами.

Водород в резце формы Г-53 из твердого сплава ВК-8 и твердого сплава Т15К6 вводят электролитическим способом из децинормального раствора серной кислоты или карбоната натрия при плотности тока $10 \text{ мА} / \text{см}^2$ в течение 30 мин. Контроль за содержанием водорода осуществляется взвешиванием образца из твердого сплава, количество введенных дефектов оценивают измерением электрического сопротивления. Облучение проводят на облучательной установке «Исследователь» интегральным потоком гамма-квантов $1 \cdot 10^5 \text{ Р}$. После

облучения резцы монтируют в короночном кольце диаметром 44 мм и фиксируют при помощи кернения.

Затем проводится бурение в блоках кварцевого диорита при частоте вращения коронок 155 мин^{-1} , интенсивности промывки скважин 7 л/мин и осевой нагрузке на резец 25 гкс .

До и после бурения резцы взвешивались на весах с точностью $0,001$ и абразивный износ определялся по потере массы. Проводилось бурение 50 резцами по предложенному и известному способам.

Введение водорода и последующее облучение гамма- квантами приводит к уменьшению износа и повышению механической скорости бурения твердосплавного инструмента.

Формула изобретения

Способ упрочнения твердосплавного инструмента, включающий облучение, *отличающийся* тем, что перед облучением в инструмент электролитически вводят водород, а облучение инструмента проводят гамма- квантами источника кобальт-60.

МПК ⁷ C08 L 27/06

Прозрачная полимерная композиция

Изобретение относится к производству пластмасс, а именно к полимерным композициям для создания прозрачных изделий, в частности, приборов, трубок, шлангов, применяемым в контакте с водными средами при нормальной и повышенной температуре.

Прозрачность поливинилхлоридным (ПВХ) композициям придают светопрозрачные стабилизаторы. Однако пленки на основе ПВХ, содержащие светопрозрачные стабилизаторы, при контакте с водными средами при нормальной и повышенной температуре мутнеют.

Известна прозрачная композиция на основе ПВХ с добавлением эпоксидированного соевого масла, кальциевых цинковых солей жирной кислоты, органического фосфита или фенольного антиоксиданта. Способность не мутнеть прозрачной композиции придает гидрофильное покрытие на основе неполного эфира (патент Бельгии № 726381, кл. C 08 L).

Однако это гидрофильное покрытие имеет склонность к миграции в изделие из описанной композиции, в результате чего способность изделия не мутнеть уменьшается. Кроме того, изделие невозможно эксплуатировать при повышенных температурах из-за растрескивания гидрофильного покрытия.

Известна полимерная композиция, включающая ПВХ, диоктилфталат, эпоксицированное соевое масло, тинопал, стабилизатор, например, соосажденный лаурат бария и кадмия, оптический отбеливатель, а также ультрафиолетовый абсорбер, алкиларилфосфит при следующем соотношении компонентов, мас. % : диоктилфталат 42,0 – 44,8; эпоксицированное соевое масло 1,2 – 1,5; тинопал 0,7 – 0,9; стабилизатор 1,2 – 1,5; оптический отбеливатель 2,0 – 2,6; ультрафиолетовый абсорбер 0,6 – 1,4; ПВХ – остальное. Диоктилфталат используется в качестве пластификатора, а тинопал – в качестве оптического отбеливателя (Минскер К.С., Федосеева Г.Т. Деструкция и стабилизация поливинилхлорида. М.: Химия, 1972. - с. 384).

Основным *недостатком* полимерной композиции является то, что изделия на ее основе почти полностью теряют прозрачность после выдержки в кипящей воде в течение часа.

При создании изобретения *ставилась задача* получить прозрачную композицию с такими характеристиками, которые позволяют использовать прозрачные изделия из нее в водных средах при нормальной и повышенной температурах без значительных потерь прозрачности.

Это *достигается тем*, что прозрачная полимерная композиция, включающая ПВХ, диоктилфталат, эпоксицированное соевое масло, тинопал, стабилизатор, дополнительно содержит аэросил в количестве 0,8 – 2,0 мас.% при следующем соотношении других компонентов композиции, мас.%:

Диоктилфталат	38,0 - 40,0
Эпоксицированное соевое масло	1,7 - 2,5
Тинопал	0,1 - 0,3
Стабилизатор	0,5 - 0,7
Поливинилхлорид	остальное

В результате введения в композицию аэросила при заявляемом соотношении остальных компонентов композиции потеря прозрачности изделий из нее после контакта с водой намного меньше, чем у изделий на основе композиции без аэросила.

При введении в композицию аэросила в количестве менее 0,8 мас.%, используя ПВХ, диоктилфталат, эпоксицированное соевое масло, тинопал и стабилизатор в количествах меньших, чем минимальные, потери прозрачности после контакта с водой, а именно, после выдержки в кипящей воде в течение одного часа, возрастают.

При введении в композицию аэросила в количестве более 2,0 мас.%, используя ПВХ, диоктилфталат, эпоксицированное соевое масло, тинопал и стабилизатор в количествах больших, чем максимальные, потери прозрачности после выдержки в воде при температуре 25° в течение 30 суток также возрастают.

Пример конкретного выполнения.

ПВХ (К - 70) в количестве 56,7 мас.%, диоктилфталат в количестве 39,0 мас.%, эпоксицированное соевое масло в количестве 2,1 мас.%, тинопал в количестве 0,2 мас.%, аэросил в количестве 1,4 мас.%, стабилизатор в количестве 0,6 мас.% смешивают при температуре 90° С, вальцуют при температуре 140° С в течение 7 минут и прессуют при температуре 145°С в течение 10 минут.

После выдержки в кипящей воде в течение 1 часа сохраняется 29-36 % прозрачности изделия на основе заявляемой композиции при исходной прозрачности 76 %. После выдержки в воде при температуре 25° С в течение 30 суток прозрачность этого изделия составляет 45 – 48 % при исходной прозрачности 76 %.

Таким образом, содержание в полимерной композиции аэросила в количестве 0,8 – 2,0 мас. % позволяет получить изделия, хорошо сохраняющие прозрачность при контакте с водной средой.

Формула изобретения

Прозрачная полимерная композиция, включающая поливинилхлорид, диоктилфталат, эпоксицированное соевое масло, тинопал, стабилизатор, отличающаяся тем, что оно дополнительно содержит аэросил при следующем соотношении компонентов, мас. %:

Диоктилфталат	38,0 - 40,0
Эпоксицированное соевое масло	1,7 - 2,5
Тинопал	0,1 - 0,3
Аэросил	0,8 - 2,0
Стабилизатор	0,5 - 0,7
Поливинилхлорид	остальное

6.2. Бланк заявления о выдаче патента на изобретение

ДАТА ПОСТУПЛЕНИЯ оригиналов документов заявки	(21) РЕГИСТРАЦИОННЫЙ №	
	(85) ДАТА ПЕРЕВОДА международной заявки на национальную фазу	ВХОДЯЩИЙ №
<input type="checkbox"/> (86) <i>(регистрационный № международной заявки и дата подачи, установленные получающим ведомством)</i> <input type="checkbox"/> (87) <i>(№ и дата международной публикации международной заявки)</i> <input type="checkbox"/> (96) <i>(№ ЕА заявки и дата подачи заявки, установленные получающим ведомством)</i> <input type="checkbox"/> (97) <i>(№ и дата публикации ЕА заявки)</i>	АДРЕС ДЛЯ ПЕРЕПИСКИ <i>(полный почтовый адрес, имя или наименование адресата)</i> Телефон: _____ Телекс: _____ Факс: _____ АДРЕС ДЛЯ СЕКРЕТНОЙ ПРЕПИСКИ <i>(заполняется при подаче заявки на секретное изобретение)</i>	
ЗАЯВЛЕНИЕ о выдаче патента Российской Федерации на изобретение	В Федеральный институт промышленной собственности Бережковская наб., 30, корп.1, Москва, Г-59, ГСП-5, 123995	
(54) НАЗВАНИЕ ИЗОБРЕТЕНИЯ		
(71) ЗАЯВИТЕЛЬ <input type="checkbox"/> физическое лицо <input type="checkbox"/> юридическое лицо <i>(Указывается полное имя или наименование и местожительство или местонахождение, включая название страны и полный почтовый адрес)</i> Данное лицо является <input type="checkbox"/> автором <input type="checkbox"/> правопреемником автора <input type="checkbox"/> работодателем <input type="checkbox"/> правопреемником работодателя <input type="checkbox"/> государственным заказчиком <input type="checkbox"/> исполнителем (подрядчиком) работ по государственному контракту для нужд <input type="checkbox"/> РФ <input type="checkbox"/> субъекта РФ, от имени которой (ого) выступает _	КОД организации по ОКПО КОД страны по стандарту ВОИС ST.3	
Представителем заявителя назначен:		
<input type="checkbox"/> (74) ПАТЕНТНЫЙ ПОВЕРЕННЫЙ <i>(полное имя, регистрационный номер, местонахождение)</i> Телефон: _____ Телекс: _____ Факс: _____		
<input type="checkbox"/> ОБЩИЙ ПРЕДСТАВИТЕЛЬ <i>(полное имя одного из заявителей)</i> Телефон: _____ Телекс: _____ Факс: _____		
<input type="checkbox"/> ИНОЙ ПРЕДСТАВИТЕЛЬ <i>(полное имя, местонахождение)</i> Телефон: _____ Телекс: _____ Факс: _____		

ЗАЯВЛЕНИЕ НА ПРИОРИТЕТ *(Заполняется только при испрашивании приоритета более раннего, чем дата подачи заявки)*

Прошу установить приоритет изобретения по дате

- 1 подачи первой заявки в государстве-участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности
(п.2 ст.19 Патентного закона Российской Федерации) (далее - Закон)
- 2 подачи более ранней заявки (п.4 ст.19 Закона)
- 3 подачи первоначальной заявки (п.5 ст.19 Закона)
- 4 поступления дополнительных материалов к более ранней заявке (п.3 ст.19 Закона)
- 5 приоритета первоначальной заявки (п. 5 ст. 19 Закона)

<input type="checkbox"/> № первой (более ранней, первоначальной) заявки	<input type="checkbox"/> Дата испрашиваемого приоритета	(33) Код страны подачи по стандарту ВОИС СТ. 3 <i>(при испрашивании конвенционного приоритета)</i>
ПЕРЕЧЕНЬ ПРИЛАГАЕМЫХ ДОКУМЕНТОВ:	Кол-во л. в 1 экз	Кол-во экз.
<input type="checkbox"/> описание изобретения <input type="checkbox"/> перечень последовательностей		
<input type="checkbox"/> формула изобретения (кол-во независимых пунктов формулы)		
<input type="checkbox"/> чертеж(и) и иные материалы		
<input type="checkbox"/> реферат		
<input type="checkbox"/> документ об уплате патентной пошлины: <input type="checkbox"/> за подачу заявки <input type="checkbox"/> за проведение экспертизы по существу		
<input type="checkbox"/> документ, подтверждающий наличие оснований <input type="checkbox"/> для освобождения от уплаты патентной пошлины <input type="checkbox"/> для уменьшения размера патентной пошлины <input type="checkbox"/> для отсрочки уплаты патентной пошлины		
<input type="checkbox"/> копия первой заявки <i>(при испрашивании конвенционного приоритета)</i>		
<input type="checkbox"/> перевод заявки на русский язык		
<input type="checkbox"/> доверенность		
<input type="checkbox"/> другой документ <i>(указать)</i>		
№ фигуры чертежей, предлагаемой для публикации с рефератом		

ОСНОВНЫЕ НОРМАТИВНЫЕ АКТЫ

1. Конституция Российской Федерации.- М, 1996.
2. Гражданский Кодекс Российской Федерации. Часть первая // СЗ РФ. - 1994. - № 32.
3. Гражданский Кодекс Российской Федерации. Часть вторая // СЗ РФ. - 1996. - № 5.
4. Уголовный кодекс РФ: по состоянию на 1 февраля 2006г. – Новосибирск, 2006.
5. Патентный закон Российской Федерации от 23. 09. 92, № 3517-1.
6. Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 г. № 5331-1 // Законодательство России. - М.: Элекс, 2001.
7. Закон Российской Федерации «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 23 сентября 1992 г. // Законодательство России. - М.: Элекс, 2001.
8. Закон Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товара» от 23 сентября 1992 г. № 3520-1 // Законодательство России. - М.: Элекс, 2001.
9. Закон Российской Федерации «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» от 23.09.92 г. №3523-1
10. Закон Российской Федерации «Об информации, информатизации и защите информации» от 25 января 1995 г. // Законодательство России. - М.: Элекс, 2001.
11. Постановление Совета Министров РСФСР № 35 от 5 декабря 1991 г. «О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну» // Законодательство России. - М.: Элекс, 2001.
12. Постановление Правительства Российской Федерации № 226 от 28 февраля 1996 г. «О государственном учете и регистрации баз и банков данных» // Законодательство России. - М.: Элекс, 2001.

ЛИТЕРАТУРА

1. Сергеев А. П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. - М.: Проспект, 2004.
2. Бромберг Г. В. Интеллектуальная собственность. - М.: Приор – издат, 2004.
3. Асфандиров Б. М. Право интеллектуальной собственности /Б. М. Асфандиров, В. И. Казанцев. - М.: Издательство «Экзамен», 2003.
4. Международные договоры и соглашения в области охраны промышленной собственности. - М.: Роспатент, 1994.
5. Боденхаузен Г. Парижская конвенция по охране промышленной собственности: - Комментарии. - М. 1977.
6. Малейна М. Н. Личные неимущественные права граждан: понятие, осуществление, защита. /М., 2000.
7. Волков С. И. Товарные знаки в условиях рыночной экономики / С. И. Волков, Р. С. Восканян. – М., 1991.
8. Коржавина А. Н. Основы интеллектуальной собственности. - Барнаул, 2003.
9. Коржавина А. Н. Методические указания по составлению документов заявки на выдачу патента на изобретение. - Барнаул, 2002.
10. Коржавина А. Н. Методические указания по проведению патентных исследований при курсовом и дипломном проектировании и в ходе выполнения НИР. - Барнаул, 1994.
11. Собаченко С. Б. Методические указания по правовой защите программ для ЭВМ и баз данных. - Барнаул, 2000.

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	3
1. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ И СИСТЕМА ЕЕ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ	5
1.1. Некоторые понятия и определения	5
1.2. Понятие интеллектуальной собственности	8
1.2.1. Интеллектуальный продукт как результат умственного труда и совокупность исключитель- ных прав	8
1.2.2. Составляющие права интеллектуальной собственности	10
1.2.3. Виды интеллектуальной собственности	11
1.3. Историческая справка	16
1.3.1. Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС)	16
1.3.2. Возникновение и развития промышленной собственности	19
1.3.3. Возникновение и развитие системы охраны авторских прав	23
1.4. Система источников права интеллектуальной собственности и основные институты права	28
1.4.1. Законодательство Российской Федерации в области права интеллектуальной собственности	28
1.4.2. Основные международные договоры в области правовой охраны интеллектуальной собственности	34
1.4.3. Основные институты права интеллектуальной собственности	37
2. ПАТЕНТНОЕ ПРАВО	47
2.1 Общие положения	47
2.1.1. Система патентования	47
2.1.2. Патентные пошлины	49
2.1.3. Срок действия патента	50
2.1.4. Патентное ведомство РФ	50
2.1.5. Некоторые особенности Патентного Закона РФ	53
2.2 Объекты патентного права	53
2.2.1. Понятие и признаки изобретения	53
2.2.2. Понятие и признаки полезной модели	71
2.2.3. Понятие и признаки промышленного образца	75
2.3. Субъекты патентного права	81
2.3.1. Авторы изобретений, полезных моделей и промышленных образцов	81
2.3.2. Патентообладатели	84
2.3.3. Наследники	86
2.4. Оформление патентных прав	88
2.4.1. Общие положения	88
2.4.2. Составление и подача заявки	90
2.4.3. Рассмотрение заявки в Патентном ведомстве	106
2.4.4. Выдача патента	114

2.4.5. Оформление патентных прав на изобретения и промышленные образцы, созданные до введения в действие Патентного закона РФ	115
2.5. Права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.....	118
2.5.1. Общие положения.....	118
2.5.2. Право на подачу заявки.....	119
2.5.3. Право авторства и право на авторское имя	121
2.5.4. Право на вознаграждение.....	123
2.6. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности	125
2.6.1. Общие положения.....	125
2.6.2. Содержание патентных прав.....	130
2.6.3. Обязанности патентообладателя	140
2.6.4. Прекращение действия патента	143
2.7. Защита прав авторов и патентообладателей	145
2.7.1. Общие положения.....	145
2.7.2. Гражданско – правовые способы защиты прав авторов	149
2.7.3. Гражданско – правовые способы защиты прав патентообладателей	151
2.7.4. Уголовная ответственность за нарушение прав авторов и патентообладателей	154
2.8. Участие России в международных соглашениях и порядок зарубежного патентования.....	156
3. ОХРАНА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ АВТОРСКИМ ПРАВОМ.....	169
3.1. Закон РФ от 9 июля 1993 г. N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах"	170
3.2. Охрана компьютерных программ	191
4. ПРАВОВАЯ ОХРАНА СРЕДСТВ ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ УЧАСТНИКОВ ГРАЖДАНСКОГО ОБОРОТА И ПРОИЗВОДИМОЙ ИМИ ПРОДУКЦИИ	201
4.1. Правовая охрана фирменных наименований	201
4.1.1. Понятие и признаки фирменного наименования	201
4.1.2. Субъекты права на фирменное наименование	204
4.1.3. Содержание права на фирменное наименование	205
4.1.4. Защита прав на фирменное наименование	212
4.2. Правовая охрана товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров.....	216
4.2.1. Понятие и признаки товарного знака, знака обслуживания и наименования места происхождения товара	216
4.2.2. Виды товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров	225
4.2.3. Обозначения, не признаваемые товарными знаками, знаками обслуживания и наименованиями мест происхождения товаров.....	230
4.2.4. Субъекты прав на товарный знак,	

знак обслуживания и наименование места происхождения товара	234
4.2.5. Оформление прав на товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товара	235
4.2.6. Использование товарного знака, знака обслуживания и наименования места происхождения товара.....	239
4.2.7. Передача прав на товарный знак и знак обслуживания	241
4.2.8. Защита прав на товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товара.....	242
4.2.9. Прекращение прав на товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товара	243
5. ПРАВОВАЯ ОХРАНА НЕТРАДИЦИОННЫХ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ.....	246
5.1. Правовая охрана служебной и коммерческой тайны.....	246
5.1.1. Понятие и признаки служебной и коммерческой тайны.....	246
5.1.2. Субъекты права на служебную и коммерческую тайну	250
5.1.3. Права обладателей служебной и коммерческой тайны	250
5.1.4. Защита прав обладателей служебной и коммерческой тайны	252
5.2. Правовая охрана топологий интегральных микросхем	255
5.2.1. Понятие и признаки топологии интегральной микросхемы	255
5.2.2. Субъекты права на топологию интегральной микросхемы.....	258
5.2.3. Регистрация топологии интегральной микросхемы и уведомление о правах.....	259
5.2.4. Права авторов топологий интегральных микросхем и иных правообладателей	262
5.2.5. Защита прав авторов топологий интегральных микросхем и иных правообладателей.....	266
5.3. Правовая охрана рационализаторских предложений	267
5.3.1. Понятие и признаки рационализаторского предложения.....	267
5.3.2. Субъекты права на рационализаторское предложение.....	271
5.3.3. Оформление права на рационализаторское предложение.....	272
5.3.4. Права авторов рационализаторских предложений	274

5.3.5. Защита прав авторов рационализаторских предложений	276
6. ПРИЛОЖЕНИЕ.....	278
6.1. Примеры заявок на различные объекты изобретения.....	278
6.2. Бланк заявления о выдаче патента на изобретение.....	291
ОСНОВНЫЕ НОРМАТИВНЫЕ АКТЫ.....	293
ЛИТЕРАТУРА	294

Владимир Григорьевич Москалев

**ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ
СОБСТВЕННОСТИ**

Учебное пособие по курсу
«Защита интеллектуальной собственности»
для студентов машиностроительных
специальностей